



KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

Mottaker
Hovedorganisasjonen Virke
Postboks 2900 Solli
0230 OSLO
Norge
Anders Aasland Kittelsen

Deres ref.:

Vår ref.: 2022/0036-6

Saksbehandler: Olav Hovda Ottesen

Dato: 26.04.2022

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 16. februar 2022 på offentlig anskaffelse av rørpostanlegg på Sjukehuset Nordmøre og Romsdal. Vi har besluttet å avvise klagen som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9. Grunnen er at klagen klart ikke kan føre frem.

Nedenfor gis en oppsummering av bakgrunnen for klagen og sekretariatets vurdering.

Bakgrunn:

- (1) Sykehusbygg HF på vegne av Helse Møre og Romsdal HF (heretter *innklagede*) kunngjorde 11. mai 2021 en konkurranse med forhandling for anskaffelse av et rørpostanlegg på nye Sjukehuset Nordmøre og Romsdal. Anskaffelsens verdi var estimert til seks millioner kroner. Frist for å innlevere første tilbud var 26. august 2021.

- (2) I konkurransegrunnlagets punkt 2.6 sto det:

«Oppdragsgiver planlegger å gjennomføre én forhandlingsrunde. Forhandlingene kan likevel bli gjennomført i én eller flere faser. Hver forhandlingsfase kan bestå av ett eller flere forhandlingsmøter. Protokoll av forhandlingsmøtene vil bli utarbeidet fra alle møter, og underskrevet av begge parter.

Oppdragsgiver forbeholder seg retten til å redusere antall tilbud som det skal forhandles om, jf. anskaffelsesforskriften § 23-11. Et eventuelt første nedvalg kan gjøres allerede på grunnlag av de første tilbudene, og dermed før forhandlinger gjennomføres. Eventuelle nedvalg blir basert på tildelingskriteriene angitt i punkt 5.

Oppdragsgiver forbeholder seg også retten til å inngå kontrakt uten å gjennomføre forhandlinger. Leverandørene må derfor være forberedt på at konkurransen kan bli avgjort uten at de får anledning til å forbedre sitt tilbud. (...)»

Postadresse:

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

Telefon: +47 55 19 30 00 post@knse.no

- (3) Aerocom Norge AS (heretter *klager*) og Norway Filial of Swisslog Healthcare AG (heretter *valgte leverandør*) innga forespørsel om å få delta i konkurransen, og ble invitert til å delta. Begge leverandørene leverte tilbud innen tilbudsfristen.
- (4) Det ble gjennomført forhandlingsmøte 6. september 2021. I forhandlingsmøtet opplyste innklagede at fristen for innlevering av revidert tilbud var 16. september 2021. Av referatet fulgte det videre:

«Evalueringssteamet presiserte at oppdragsgiver har til hensikt å avslutte forhandlingene og gjennomføre endelig evaluering etter mottatt av revidert tilbud. Den endelige evalueringen blir grunnlag for innstilling av foretrukket leverandør. Dersom det likevel mot formodning skulle bli nødvendig å gjennomføre flere forhandlingsrunder vil det ikke gis mulighet til å forbedre tildelingskriterium 3 og 4.»
- (5) I etterkant av forhandlingsmøtet var det noe kommunikasjon mellom klager og innklagede, der klager blant annet ba om at opsjonsprisene ble fjernet fra evalueringen. Innklagede opplyste at de ikke ville endre konkurransegrunnlaget. Innklagede aksepterte imidlertid å utsette tilbudsfristen til 27. september 2021. Innklagede sendte 14. september 2021 følgende melding til begge leverandørene:

«Frist for å levere revidert tilbud etter forhandling utsettes til mandag 27.09.21 kl. 12. Den forhandlingsrunden som er startet i Mercell vil bli avsluttet, og det vil bli opprettet en ny forhandlingsrunde med ny oppdatert frist. Informasjon om dette vil dere få via konkurranseverktøyet samt hvor nytt revidert tilbud skal leveres.»
- (6) Begge leverandørene leverte tilbud innen den nye fristen. Etter tilbudsfristen tildelte innklagede kontrakten til valgte leverandør uten ytterligere forhandlinger.
- (7) Klager påklaget tildelingen 5.oktober 2021. Klagen førte ikke frem.
- (8) Klagen ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser 16. februar 2022.

Sekretariatets vurdering:

- (9) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. klagenemndsforordningen § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder anskaffelse av et rørpostanlegg på et nytt sykehus, som er en bygge- og anleggsanskaffelse. I kunngjøringen er det opplyst at anskaffelsen, i tillegg til lov om offentlige anskaffelser 17. juni 2016 nr. 73, følger forskrift om offentlige anskaffelser 12. august 2016 nr. 974 del I og del III.
- (10) Klager anfører at innklagede har brutt forskriften § 23-7 (4) ved ikke å sette opp en felles frist for mottak av endelige tilbud i konkurransen. Klager mener at fristforlengelsen 14. september 2021 må forstås slik at innklagede la opp til en ny forhandlingsrunde. I den forbindelse mener klager at det ikke kan være avgjørende at innklagede i forhandlingsmøtet opplyste at de ville tildele kontrakt etter innlevering av neste tilbud.
- (11) Det følger av forskriften § 23-7 (4) at oppdragsgiveren *«skal avslutte forhandlingene ved å sette en felles frist for mottak av endelige tilbud fra de gjenværende leverandørene. Det er ikke tillatt å forhandle om de endelige tilbudene»*.
- (12) Klagenemndas sekretariat tolker referatet fra forhandlingsmøtet slik at det ble satt en felles frist for mottak av endelige tilbud den 16. september 2022. Ordlyden i møtoreferatet

er klar, og fastsettelsen av endelig frist etter første forhandlingsrunde samsvarer med opplysningene om konkurransen som ble gitt i konkurransegrunnlaget.

- (13) Meldingen til leverandørene 14. september 2021 om forlengelse av tilbudsfristen til 27. september, kan etter sekretariatets syn klart ikke tolkes som at innklagede med dette mente å starte en ny forhandlingsrunde. Innklagede opplyser først at fristen «utsettes» til 27. september. Videre må den påfølgende setningen «*Den forhandlingsrunden som er startet i Merzell vil bli avsluttet, og det vil bli opprettet en ny forhandlingsrunde med ny oppdatert frist*», forstås slik at den forklarer den praktiske gjennomføringen i Merzell. Formuleringen «*ny forhandlingsrunde med ny oppdatert frist*» må i denne sammenheng forstås slik at det var den pågående forhandlingsrunden som fikk en ny forlenget fristdato.
- (14) På bakgrunn av den tydelige informasjonen i konkurransegrunnlaget og i møtereferatet, måtte det fremgått klart og tydelig dersom innklagede ikke lenger anså den nye tilbudsfristen som en frist for innlevering av endelig tilbud.
- (15) På denne bakgrunn mener sekretariatet at en normalt påpasselig leverandør måtte forstå at fristen 27. september var frist for å innlevere endelig tilbud, og at innklagede ville tildele kontrakt i etterkant av tilbudsfristen uten ytterligere forhandlinger.
- (16) Ettersom sekretariatet har funnet at klagen klart ikke kan føre frem, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. klagenemndsforordningen § 9.

Klageadgang:

Dere kan klage på avvisningsvedtaket til klagenemndas leder, som i så fall vil avgjøre om klagen likevel skal behandles av klagenemnda. Klagenemndas leder kan bare ta stilling til de faktiske forholdene som er vurdert i denne avvisningen, og det er ikke anledning til å fremme nye rettslige anførsler/påstander. Det holder derfor at du informerer sekretariatet om at du påklager avvisningsvedtaket.

En slik klage må foreligge senest tre virkedager etter at dere er blitt kjent med vårt avvisningsvedtak. Med virkedager menes her alle dager unntatt lørdager, søndager, offentlige helligdager og offentlige fridager. Klagefristen kan ikke forlenges.

Line Rakner
Seniorrådgiver

Olav Hovda Ottesen
Seniorrådgiver

Dokumentet er godkjent elektronisk

<i>Mottaker</i>	<i>Postadresse</i>	<i>Poststed</i>	<i>Kontakt/e-post</i>
Arntzen De Besche Advokatfirma AS	Postboks 6540	7481 TRONDHEIM Norge	Berit Svensli Solseth bes@adeb.no
Hovedorganisasjonen Virke	Postboks 2900 Solli	0230 OSLO Norge	Anders Aasland Kittelsen anders.kittelsen@virke.no