



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Adresseinformasjon fylles inn ved ekspedering. Se mottakerliste nedenfor.

Deres ref.

Vår ref.
2023/0970-12

Saksbehandler
Mildrid Sulen Henden

Dato
13.02.2024

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 23. oktober 2023 på offentlig anskaffelse av formingsmateriell, spill og leker. Vi har besluttet å avvise klagen på grunn av manglende saklig klageinteresse, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6 andre ledd.

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

Bakgrunn:

- (1) Abakus AS (heretter *innklagede*) kunngjorde 15. april 2023 en åpen anbudskonkurranse for inngåelse av rammeavtale for kjøp av formingsmateriell, spill og leker. Konkurransen ble gjennomført på vegne av kommunene Elverum, Løten, Hamar, Stange, Ringsaker, Nord-Fron, Gausdal og Lillehammer. Tilbudsfrist var 18. mai 2023.
- (2) Tildelingskriteriene i konkurransen var «Priser» (40 prosent), «Leveranse, oppfølging og service», (30 prosent), og «Miljø» (30 prosent). Om kriteriet «Priser» var følgende opplyst:
«Prisene skal oppgis i henhold til beskrivelsene i punkt 3.6.2 eksklusive merverdiavgift, og inneholde alle relevante kostnader og avgifter for å utføre vareleveransen. Alle kostnader som ikke er oppgitt eller spesifisert, anses som inkludert.»
- (3) I prisskjemaet skulle leverandørene fylle inn en rekke opplysninger om de tilbudte produktene, herunder «Listepris pr. forpakning» og «Tilbudt rabatt i %». Den rabatterte prisen ble så summert opp per varegruppe, og totalen av disse utgjorde «Evalueringssum».
- (4) Som en del av konkurransedokumentene var vedlegget «Bilag 4: Pris og prisbetingelser», som blant annet inneholdt bestemmelser om prising ved endringer i produktsortimentet.
- (5) Krav nummer 13 i kravspesifikasjonen var:
«Tilbudte produkter skal være de produktene som Tilbyder selger mest av til kunder som er sammenlignbare med Oppdragsgiver»

- (6) Innklagede mottok tre tilbud innen utløp av tilbudsfristen, fra Creative Company AS, Trigonor AS og Lekolar AS (heretter *klager*).
- (7) Den 6. september 2023 ble tilbyderne informert om at Trigonor AS (heretter *valgte leverandør*) var tildelt kontrakt. Klagers tilbud ble rangert som nummer tre.
- (8) Klager påklaget tildelingsbeslutningen 21. september 2023. Denne ble besvart av innklagede den 27. september 2023, og innklagede opprettholdt tildelingen.
- (9) Kontrakt med valgte leverandør ble inngått med oppstart fra 1. oktober 2023.
- (10) Klagen ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser den 23. oktober 2023.
- (11) Klagenemndas sekretariat kontaktet klager og ba om en presisering av anførslene 16. januar 2024. Klager presiserte anførslene i epost 18. januar 2024.

Sekretariatets vurdering:

- (12) Klager anfører at innklagede har brutt regelverket ved ikke å avvise valgte leverandørs tilbud, fordi tilbudet inneholdt vesentlige avvik fra anskaffelsesdokumentene. Avviket består ifølge klager av manglende utfyllelse av prisskjemaet og manglende oppfyllelse av krav nummer 13 i kravspesifikasjonen.
- (13) Av klagenemndsforordningen § 6 andre ledd første punktum fremgår det at klage kan fremsettes av «*enhver som har saklig interesse*» i å få avgjort lovmessigheten av en gjennomført anskaffelse. Klagenemnda har i tidligere praksis tolket kravet til saklig interesse slik at klagers interesse i å få avgjort anførselen eller anførslene, må være aktuell. Den konkrete vurderingen av om slik aktuell interesse foreligger, må gjøres for hver av de anførslene klager har fremsatt, basert på hvilken betydning en vurdering av disse vil kunne ha for klager, jf. klagenemndas avgjørelse i sak 2019/426 avsnitt 59.
- (14) I denne saken ble klagers tilbud rangert som nummer tre i konkurransen. Det er ikke anført forhold som påvirker klagers rangering i forhold til leverandøren rangert som nummer to. Klagers anførsel, dersom den fører frem, vil dermed ikke føre til at klager ville blitt tildelt kontrakt. Klager har derfor ikke et reelt behov for å få avklart hvorvidt valgte leverandørs tilbud skulle ha vært avvist.
- (15) Ettersom sekretariatet har funnet at klager ikke har saklig klageinteresse, avvises klagen fra behandling i klagenemnda, jf. klagenemndsforordningen § 6 andre ledd.

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.

Med hilsen

Mildrid Sulen Henden
Juridisk rådgiver

Johan Aasheim Hjartnes
Seksjonssjef

Dokumentet er elektronisk godkjent og har ingen signatur

Vedlegg:
Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Mottakere:
ABAKUS AS, Thorstein Olsen
TENDEN ADVOKATFIRMA ANS, Anders Hauger