



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Adresseinformasjon fylles inn ved ekspedering. Se mottakerliste nedenfor.

Deres ref.

Vår ref.
2023/1106-12

Saksbehandler
Daniel Eidsvåg-Knudsen

Dato
23.04.2024

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 29. november 2023 på offentlig anskaffelse av pasienttransport innen og ut av Hemsedal kommune. 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) Sykehusinnkjøp HF (heretter *innklagede*) kunngjorde 17. august 2023 en åpen anbudskonkurranse for anskaffelse av rammeavtale for pasienttransport på vei. Rammeavtalen skulle ha en varighet på to år, med mulighet for utvidelse i 1+1 år. Maksimal avtaleperiode var fire år. Anskaffelsens verdi var angitt til å være 1 200 000 kroner ekskl. mva., per år. Tilbudsfrist var 18. september 2023.
- (2) Innen tilbudsfrist mottok innklagede to tilbud, ett fra Sälls Fjellservice (heretter *valgte leverandør*), og ett fra Taxi Service Norge Knut Møllerplass (heretter *klager*). I brev av 20. september 2023 ble tilbudet til både valgte leverandør og klager avvist. Konkurransen ble som følge av dette avlyst. Ny kunngjøring av konkurranse skjedde 30. september 2023, med tilbudsfrist 2. november 2023.

- (3) I det nye konkurransegrunnlaget, fremgikk det i punkt 2.3, følgende krav om skatteattest:

«Tilbyder skal levere skatteattest for merverdiavgift og skatteattest for skatt. Dette gjelder bare dersom Tilbyder er norsk. Se også konkurransebestemmelsens punkt 3.2 om at denne skal vedlegges besvarelsen.

Skatteattesten skal ikke være eldre enn 6 måneder regnet fra fristen for å levere forespørsel om å delta i konkurransen eller tilbud».

- (4) Innen tilbudsfristen mottok innklagede to tilbud, ett fra valgte leverandør, og ett fra klager. I tilbudet til klager var det vedlagt en skatteattest datert 14. september 2023. Attesten viste restanser på til sammen 1 296 905 kroner.

- (5) I tilbudet ble det av klager, opplyst følgende om restansene:

«Vi jobber med skatteetaten for å betale utestående skattekrav og har gjort det i lang tid nå. Det er solgt 3 biler for å betale dette kravet, BT 67448, PD 52333 og KB 50253. Etter mange henvendelser til skatteetaten på bekreftelse på at pant i disse bilene blir slettet når kravet er innfridd, venter vi fortsatt på svar og er lovet det i løpet av dagen eller dagen etter mange ganger nå. Vi har også nok penger på konto til å betale kravet men ønsker at disse salgene skal dekke dette og penger på konto skal brukes til nye biler før vintersesongen vår nå begynner rundt 01.12.23.

Det er flere grunner til kravet. En grunn er at jeg mener det er ført for mye inntekt i firma ved flere årsregnskap. Dette skal regnskapsfører se på hver gang jeg tar det opp, men blir ikke gjort. Korona er også en grunn. Vi hadde nesten ingen oppdrag de 2 årene og satt på mange dyre kjøretøyer. Samtidig mistet vi skolekjøringen vår som var grunnlaget for å drifte drosjer i Hemsedal. Det var oppdrag til ca kr 170000 pr.mnd. Dette er det VY som kjører i dag.

Når vi mistet skolekjøringen startet vi opp igjen med turbusser som vi også drev med for ca 20 år siden. Dette firmaet er nå bærebjelken i vår virksomhet og tjener bra med penger etter bare 1,5 års drift. Vi kjører også skibussene i Hemsedal som omsetter for ca kr 3,3 mill pr vintersesong.»

- (6) Innklagede kontaktet klager den 2. november 2023, for å få klarhet i restansene. I den første meldingen stod det blant annet: *«Etter sist avlyste konkurranse så skulle du betale ned restskatten. Ser at vedlagte skatteattest er fra samme tid. Har du en av nyere dato å ettersende uten restskatt?»*. Dette besvarte klager med å vise til forklaringen som er gjengitt ovenfor. Innklagede stilte dermed følgende spørsmål:

«Har du noen nedbetalingsavtale med skatteetaten? Eller en faktura med forfallsdato frem i tid?».

- (7) Innklagede ble ikke tilsendt slik nedbetalingsavtale.
- (8) I brev 14. november 2023 ble klager avvist fra konkurransen med henvisning til anskaffelsesforskriften § 24-2 (1) bokstav b, alternativt § 24-2 (3) bokstav a. Begrunnelsen var at klager hadde restanser på 1 296 905 kroner.
- (9) I brev 20. november 2023 ble leverandørene meddelt at valgte leverandør hadde blitt tildelt kontrakt. Kontrakt med valgte leverandør ble inngått 5. desember 2023.
- (10) Klagen ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser den 4. desember 2023.

Sekretariatets vurdering:

- (11) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. klagenemndsforskriften § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder anskaffelse av pasienttransport, som er tjenesteanskaffelse. Anskaffelsens maksimale verdi er estimert til 4 800 000 kroner ekskl. mva. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser 17. juni 2016 nr. 73 følger anskaffelsen etter

det opplyste forskrift om offentlige anskaffelser 12. august 2016 nr. 974 del I og III jf. forskriften §§ 5-1 og 5-3.

- (12) Klager anfører at innklagede har brutt anskaffelsesregelverket ved å avvise klager. Slik sekretariatet forstår klager, erkjennes restansene, men klager fremholder at de har midler til å nedbetale dette. Derfor er det klagers syn at det blir uforholdsmessig strengt å avvise klager.
- (13) Det følger av anskaffelsesforskriften § 24-2 (3) bokstav a, at oppdragsgiveren «*kan*» avvise en leverandør, såfremt avvisningen ikke er «*uforholdsmessig*», dersom oppdragsgiver er «*kjent med*» at leverandøren «*ikke har oppfylt sine forpliktelser til å betale skatter*» i Norge.
- (14) Ordlyden tilsier at innklagede har en vid adgang til å selv avgjøre hvorvidt leverandører med restanser skal avvises. Ordet «*uforholdsmessig*» viser at det går en nedre grense for når avvisningsretten ikke kan benyttes. I forarbeidene oppgis rent ubetydelige restanser som et eksempel på når det kan tenkes å være uforholdsmessig å avvise en leverandør, jf. NOU 2014:4 punkt 25.3.2.5.
- (15) I foreliggende sak er kontraktens maksimale verdi 4 800 000 kroner ekskl. mva., forutsatt at opsjon på forlengelse utløses. Restansene til klager var etter det opplyste 1 296 905 kroner. Isolert sett, anses restansene som et betydelig beløp. Sett i sammenheng med kontraktens maksimale verdi, utgjør restansene om lag en fjerdedel av verdien. Sekretariatets syn er derfor at restansene ikke var av ubetydelig størrelse. Avvisning er derfor ikke uforholdsmessig.
- (16) Det følger av anskaffelsesforskriften § 24-5 (3) at oppdragsgiveren likevel ikke kan avvise en leverandør etter anskaffelsesforskriften § 24-2 (3) bokstav a, «*dersom leverandøren har betalt skyldige beløp, inkludert renter og bøter, eller inngått en bindende betalingsavtale*». En betalingshensikt eller en påbegynt betaling er ikke tilstrekkelig, se blant annet Marianne Dragsten, *Anskaffelsesloven. Med forskrift. Kommentartutgave*, Universitetsforlaget, 2020, kommentarene til § 24-2 punkt 2.2.1.
- (17) Det er opplyst at klagers skatterestanser hverken var betalt ved tilbudsinngivelsen, før tildeling eller før kontraktsignering. Klager har heller ikke dokumentert overfor innklagede, at det er inngått nedbetalingsavtale med Skatteetaten for å få betalt restansene.
- (18) Innklagede hadde dermed avvisningsrett etter anskaffelsesforskriften § 24-2 (3) bokstav a.
- (19) Etter sekretariatets syn er det ikke nødvendig å vurdere om det i tillegg forelå en avvisningsplikt etter anskaffelsesforskriften § 24-2 (1) bokstav b. Klagen kan klart ikke føre frem.
- (20) Ettersom sekretariatet har funnet at klagen klart ikke kan føre frem, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. klagenemndforskriften § 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.

Med hilsen

Daniel Eidsvåg-Knudsen
Juridisk rådgiver

Line Rakner
Juridisk seniorrådgiver

Dokumentet er elektronisk godkjent og har ingen signatur

Mottakere:
TAXI SERVICE NORGE KNUT MØLLERPLASS

Kopi til:
SYKEHUSINNKJØP HF, Tobias Brokhaug Persson