



## Klagenemnda for offentlige anskaffelser

OSTERØY INP (INDUSTRI- OG NÆRINGSPARTIET)  
c/o Roy HusebøFotlandsvegen 1058  
5283 FOTLANDSVÅG

Deres ref.

Vår ref.

2024/0291-11

Saksbehandler

Olav Hovda Ottesen

Dato

07.05.2024

### Avgjerd - klage over avvisningsvedtak

22. april 2024 fatta klagenemnda sitt sekretariat vedtak om å avvise klage frå Osterøy INP (Industri og Næringspartiet) (heretter klagar) over Osterøy kommune sitt vedtak om å avlyse ein open anbodskonkurranse for anskaffing av reinhaldstenestar. Bakgrunnen for avvisinga var at sekretariatet fant at det ikkje var føremålstenleg å behandle klagen i nemnda, jf. klagenemndforskrifta § 9, fordi den klart ikkje kan føre fram.

Klagar har i rett tid klaga på avvisinga til leiar i klagenemnda, som er klageinstans i dette tilfellet, jf. same forskriftsføresegn.

*Klagar har i korte trekk gjort gjeldande:*

Klagar meiner Osterøy kommune har gjort ein ulovleg direkte anskaffelse då kommunestyret vedtok å avlyse den utlyste anbodskonkurransen og i staden fortsette å utføre reinhaldstenestane ved eigne internt tilsette. Det vert særleg vist til at den interne avdelinga for reinhaldstenestar ikkje deltok i konkurransen og at den interne avdelinga må vurderast å vere ei eiga juridisk eining sjølv om eininga ligg under innklaga sin organisasjonssparaply. Klagar meiner innklaga har brukt dei mottatte tilbudsprisane til å justere eigne budsjett. Klagar viser vidare til at det kun er i særskilte tilfelle og på gitte vilkår det er lov å avlyse ein konkurranse og meiner at i dette tilfellet har innklaga avlyst konkurransen i strid med reglane då desse vilkåra ikkje er oppfylt. Klagar viser til at innklaga vil kunne bli erstatningsansvarleg overfor leverandørane som har inngitt tilbod og at kommunen har opptrådt illojalt mot desse.

*Merknadar frå leiar i klagenemnda:*

Leiar av klagenemnda, sorenskrivar Elisabeth Wiik, har gått gjennom dokumenta i saka, blant desse sekretariatet si avgjerd om avvising og klagen over denne. Det vert vist til avgjerda frå klagenemndssekretariatet og den grunngeving og dei vurderingar som går fram av vedtaket som underteikna fullt ut sluttar seg til. Verken klagen eller den informasjon som kjem fram av klagen gir grunnlag for endringar i denne vurderinga. Avgjerda om å avvise saka skal såleis oppretthaldast då det ikkje er føremålstenleg å handsame klagen i nemnda, jf. klagenemndsforskrifta § 9, fordi den klart ikkje kan føre fram.

Postadresse:

Postboks 511 Sentrum  
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7  
5015 Bergen

Telefon: +47 55 19 30 00

post@knse.no

*Konklusjon:*

Sekretariatet si avgjerd om avvising vert stadfesta.

Denne avgjerda vert sendt til klagar via e-post. Kopi vert sendt til innklaga til orientering.

Med helsing

Elisabeth Wiik

*Leiar i klagenemnda*

*Dokumentet er elektronisk godkjent og har ingen signatur*

Mottakere:

OSTERØY INP (INDUSTRI- OG NÆRINGSPARTIET)

OSTERØY INP (INDUSTRI- OG NÆRINGSPARTIET), Trygve Tønnessen

Kopi til:

OSTERØY KOMMUNE



## Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Adresseinformasjon fylles inn ved ekspedering. Se mottakerliste nedenfor.

<i>Deres ref.</i>	<i>Vår ref.</i> 2024/0291-9	<i>Saksbehandler</i> Olav Hovda Ottesen	<i>Dato</i> 22.04.2024
-------------------	--------------------------------	--	---------------------------

### Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 26. februar 2024 etter Osterøy kommunes avlyste konkurranse av renholdstjenester. 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) Osterøy kommune (heretter *innklagede*) kunngjorde 20. september 2021 en åpen anbudskonkurranse for anskaffelse av renholdstjenester. Kontraktens varighet var to år med opsjon på to årlige forlengelser. Estimert kontraktsverdi var ikke oppgitt. Tilbudsfrist var 15. oktober 2021. Innklagede hadde frem til dette fått renholdstjenestene utført av internt ansatte.
- (2) Det ble i konkurransegrunnlaget tatt forbehold «*om politisk godkjenning, og [oppdragsgjevar] har retten til å avlyse konkurransen i sin heilhet.*» Videre sto det i punkt 1.5 om særlige vilkår og forbehold at kommunen tok forbehold om «*fortsatt kommunal drift om tilboda som kjem inn ikkje gjer betre eller rimelegare tenester innan reinhald enn vi har i dag. Dvs. tilboda held ikkje mål prismessig og/eller tilbydar har manglande leveringsevne, kompetanse, referansar eller faglig oppfølging av tilsette.*»
- (3) To leverandører leverte tilbud innen fristen.
- (4) I kommunestyremøte 8. desember 2021 var spørsmålet om konkurranseutsetting av renholdstjenester oppe til behandling. Rådmannen frarådte på dette møtet at det ble inngått kontrakt om renholdstjenestene, da «*gevinsten er for låg.*» Rådmannen viste til tilbudene som var mottatt, og begrunnet rådet sitt blant annet med at tilbudene trolig ville gi dårligere ressursutnyttelse, mindre fleksibilitet ved akutte hendelser og nye behov og et fortsatt effektiviseringsrom ved eksisterende ordning. Til fordel for konkurranseutsettelse ble det vist til mindre administrasjon for kommunen, at begge leverandørene hadde god erfaring

med virksomhetsoverdragelse og trolig ville tilby god kvalitet, samt at det var 4-5 millioner kroner å spare ved å velge det rimeligste tilbudet.

- (5) Kommunestyret vedtok enstemmig at man ikke skulle inngå kontrakt med ekstern leverandør.
- (6) Kommunen avlyste deretter konkurransen 22. april 2022.

### **Sekretariatets vurdering:**

- (7) Saken gjelder påstand om ulovlig direkte anskaffelse. I slike saker gjelder det ikke noe krav om saklig klageinteresse, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser (klagenemndsforordningen) § 13a første ledd.
- (8) Klager anfører at innklagede har foretatt en ulovlig direkte anskaffelse, da innklagede avlyste konkurransen om renholdstjenester, og i stedet fortsatte praksisen med å utføre renholdstjenestene selv.
- (9) En ulovlig direkte anskaffelse er *«en anskaffelse som ikke er kunngjort, selv om det foreligger kunngjøringsplikt»*, se blant annet merknadene til anskaffelsesloven § 12 i Prop. 51 L (2015-2016). Skal det være en ulovlig direkte anskaffelse, må det altså foreligge en offentlig anskaffelse som ikke er kunngjort.
- (10) En offentlig anskaffelse i anskaffelseslovens og tilhørende forskrifts forstand, er der hvor en offentlig oppdragsgiver inngår kontrakt om varer, tjenester eller bygge- og anleggsarbeider, jf. anskaffelsesloven § 2 og forskriften § 1-1. Begrepet kontrakt er definert i forskriften § 4-1 bokstav a, som en *«gjensidig bebyrdende kontrakt som en eller flere oppdragsgivere inngår skriftlig med en eller flere leverandører»*.
- (11) Anskaffelsesregelverket kommer ikke til anvendelse der en offentlig oppdragsgiver velger å utføre de aktuelle oppgavene selv, for eksempel gjennom å bruke egne ansatte eller gjennom utvidet egenregi.
- (12) I foreliggende sak har ikke innklagede inngått kontrakt med et eksternt selskap om å utføre de aktuelle renholdstjenestene, men i stedet valgt å fortsette praksisen med at kommunens egne ansatte utfører arbeidet. Det foreligger dermed ikke en anskaffelse som omfattes av anskaffelsesregelverket, og dermed kan det heller ikke være en ulovlig direkte anskaffelse.
- (13) På denne bakgrunn kan anførselen om at innklagede har foretatt en ulovlig direkte anskaffelse klart ikke føre frem, og saken avvises som uhensiktsmessig for behandling av nemnda, jf. klagenemndsforordningen § 9.
- (14) Klager er ikke selv en potensiell leverandør, men har i klageskrivet påpekt at kommunen kan bli erstatningsansvarlig overfor leverandørene på grunn av avlysningen av konkurransen. En oppdragsgiver kan bli erstatningsansvarlig overfor en leverandør når konkurransen avlyses. Dette er et spørsmål som en aktuell leverandør måtte ha klaget inn for klagenemnda, men nemnda ville etter fast praksis uansett ikke tatt stilling til om alle vilkårene for erstatning var oppfylt.

### **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

Olav Hovda Ottesen  
Juridisk seniorrådgiver

*Dokumentet er elektronisk godkjent og har ingen signatur*

Mottakere:

OSTERØY INP (INDUSTRI- OG NÆRINGSPARTIET), Trygve Tønnessen

Kopi til:

OSTERØY KOMMUNE

OSTERØY KOMMUNE, Dag-Heine Bjørndal