



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Adresseinformasjon fylles inn ved ekspedering. Se mottakerliste nedenfor.

Deres ref.

Vår ref.
2024/1821-10

Saksbehandler
Daniel Eidsvåg-Knudsen

Dato
23.05.2025

Avgjørelse - klage over avvisningsvedtak

Klagenemndas sekretariat avgjorde 21. mai 2025 å avvise klage frå Ahsco Entreprenør AS (heretter klagar) over Nord-Fron kommune(heretter innklaga) sin anskaffelse etter kunngjering av ein tilbodskonkurranse om flytting av VA-leidning og pumpestasjonar i Rustmoen på Vinstra. 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 har ikkje gjort gjeldande eit konkret faktisk eller rettsleg påstandsgrunnlag knytt til klagen på avvisinga men har kort vist til følgjande:

«Vi klager på KOFAs avgjørelse, herunder at:

«Forhandlinger gjennomføres på følgende måte: Det skal første gjennomføres en forhandling med alle tilbyderne, hvorefter reviderte tilbud vil bli evaluert. Etter dette vil det vurderes om det skal gjennomføres en forhandlingsrunde nr. 2.»

-Ikke betyr 1 evt 2 forhandlingsrunder, men at det kan bli både 2, 3, 4 og kanskje 5 etc forhandlingsrunder, avhengig av når kommunen finner det for godt å stoppe.

Merknader frå leiar i klagenemnda:

Leiar for Klagenemnda for offentlige anskaffelser, sorenskrivar Elisabeth Wiik, har gått gjennom dokumenta i saka, blant desse sekretariatet si avgjerd om avvising og klagen over dette. Det vert vist til avgjerda frå klagenemndssekretariatet og den grunngjeving og dei vurderingar som går fram av vedtaket, som underteikna sluttar seg til fullt ut. Klagar sine merknader i klagen, gjer ingen 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.

Konklusjon:

Sekretariatet si avgjerd om avvising vert stadfesta.

Postadresse:
Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:
Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

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

Med helsing

Elisabeth Wiik
Leiar i klagenemnda

Godkjenner

Dokumentet er elektronisk godkjent og har ingen signatur

Mottakere:

Campbell & Co Advokatfirma, Jens Christian Skallerud
AHSCO ENTREPRENØR AS, Morten Nordby



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Adresseinformasjon fylles inn ved ekspedering. Se mottakerliste nedenfor.

Deres ref.

Vår ref.
2024/1821-8

Saksbehandler
Daniel Eidsvåg-Knudsen

Dato
21.05.2025

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 27. desember 2024 på offentlig anskaffelse av flytting av VA-ledninger i Rustmoen. 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) Nord-Fron kommune (heretter *innklagede*) kunngjorde 10. mai 2024 en tilbudskonkurranse om flytting av VA-ledning og pumpestasjoner i Rustmoen på Vinstra. Tilbudsfrist var 24. april 2024.
- (2) Det forelå ingen estimert kontraktsverdi, men i konkurransegrunnlaget fremgikk det blant annet:

«Anskaffelsen gjennomføres i henhold til Forsyningsforskriften del 1.

Oppdragsgiver planlegger å tildele kontrakt etter å ha foretatt nødvendige forhandlingsrunder med et utvalg av leverandørene.

Dialog i form av rettinger/avklaringer gjennomføres ved behov. [...]

Pris og krevd innlevert dokumentasjon, samt utfallet etter forhandlingsrunder, legges til grunn for tildeling av oppdraget.

Den tilbyder med lavest pris etter at forhandlingsrundene er avsluttet, tildeles oppdraget.»

- (3) Innklagede mottok tilbud fra blant annet Haverstad Entreprenør AS og Ahsco Entreprenør AS (heretter *klager*).

- (4) I brev 4. juni 2024 ble leverandørene informert om hvordan forhandlingsrundene skulle foregå:

«Forhandlinger gjennomføres på følgende måte: Det skal første gjennomføres en forhandling med alle tilbyderne, hvoretter reviderte tilbud vil bli evaluert. Etter dette vil det vurderes om det skal gjennomføres en forhandlingsrunde nr. 2.

Denne første forhandlingsrunden gjennomføres som skriftlige forhandlinger. Dette vurderes som tilstrekkelig for første gangs evaluering. En eventuell runde 2 blir enten skriftlig eller fysisk møte.

Kommunen ser for seg følgende ca. fremdrift for forhandlinger/evalueringsprosessen:

<i>Forhandlingsrunde nr. 1</i>	<i>Uke 23</i>
<i>Revidert tilbud innleveres</i>	<i>Uke 24</i>
<i>Evaluering nytt tilbud nr. 1</i>	<i>Uke 24</i>
<i>Evt. forhandlingsrunde nr. 2</i>	<i>Uke 25/26</i>
<i>Revidert tilbud nr. 2 innleveres</i>	<i>Uke 25/26</i>
<i>Evaluering nytt tilbud nr. 2</i>	<i>Uke 25/26</i>
<i>Endelig evaluering og tildeling</i>	<i>Uke 25/26</i>

Vi tar forbehold om justeringer av dette, også i forhold til eventuelle flere forhandlingsrunder.»

- (5) I tildelingsbeslutning av 1. juli 2024 fremgikk det at innklagede hadde gjennomført tre forhandlingsrunder. Ettersom Haverstad Entreprenør AS (heretter *valgte leverandør*) hadde laveste tilbudspris på 6 181 000 kroner ekskl. mva. etter avholdte forhandlingsrunder, ble de tildelt kontrakten.
- (6) Kontrakten mellom innklagede og valgte leverandør ble inngått 12. juli 2024.
- (7) Klager brakte saken inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser 27. november 2024. Klagebehandling startet 27. desember 2024, jf. klagenemndsforordningen § 13.

Sekretariatets vurdering:

- (8) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. klagenemndsforordningen § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder legging av nye vann- og avløpsledninger i Rustmoen, og er en bygge- og anleggsanskaffelse. Anskaffelsens verdi er ikke oppgitt, men tilbudssummen til valgte leverandør var 6 181 000 kroner ekskl. mva. I tillegg til lov 17. juni 2016 nr. 73 om offentlige anskaffelser følger anskaffelsen forskrift 12. august 2016 nr. 975

om innkjøpsregler i forsyningssektorene (heretter *forsyningsforskriften*) del I, jf. §§ 5-1 og 5-2.

- (9) Klager anfører at innklagede har brutt anskaffelsesregelverket ved å ikke opplyse om hvor mange forhandlingsrunder som skal foretas, og hva som kan forandres av leverandørenes priser i forhandlingen. Til dette har innklagede innvendt at det fremgår klart av konkurransegrunnlaget at leverandørene gis muligheten til å forhandle om alle sider ved tilbudet.
- (10) Sekretariatet viser til at forsyningsforskriften del I ikke inneholder noen regulering av hvilke eventuelle krav som stilles til forhandlinger. Ettersom forsyningsforskriften ikke inneholder nærmere regler om dette, vil det i hovedsak bare være de grunnleggende prinsippene i anskaffelsesloven § 4 som styrer hvordan konkurransen kan gjennomføres, se eksempelvis klagenemndas avgjørelse i sak 2022/911, avsnitt 22 og 2021/2162, avsnitt 26 og 33.
- (11) Det må likevel utøves varsomhet ved å innfortolke strengere prosedyreregler enn det som kan utledes av forskriftens bestemmelser, herunder la forskriftens del II få analogisk anvendelse for anskaffelser etter del I. Som det følger av NOU 2014:4 Enklere regler – bedre anskaffelser side 61 flg., må oppdragsgivere *«stå friere ved anvendelsen av forskriftens del I enn del II Utgangspunktet bør derfor være at eksplisitte prosedyrekrav som følger av forskriftens del III, ikke skal innfortolkes i forskriftens del I og II, og tilsvarende at eksplisitte prosedyrekrav som følger av forskriftens del II, ikke skal innfortolkes i forskriftens del I»*. Selv om uttalelsen knytter seg til klassisk sektor, gjør det samme synspunktet seg gjeldende for forsyningssektoren.
- (12) I forsyningsforskriften del II, som gjelder anskaffelser over EØS-terskelverdi, er det regulert at oppdragsgivere *«kan»* forhandle med leverandørene om *«alle sider ved tilbudet»*, jf. forsyningsforskriften § 19-7 annet ledd, jf. § 5-2. I dette ligger det i utgangspunktet en vid adgang til å forhandle om tilbudsprisene til leverandørene. Ordlyden innebærer ingen begrensning i hvor mange forhandlingsrunder som eventuelt skal avholdes. At det foreligger en slik vid adgang etter forskriftens del II, tilsier at adgangen til å avholde forhandlinger etter del I som regulerer foreliggende konkurranse, er enda større.
- (13) Det fulgte av konkurransegrunnlaget at leverandør skulle velges på bakgrunn av hvilken leverandør som hadde *«lavest pris etter at forhandlingsrundene er avsluttet»*. Det var også spesifisert at innklagede ville foreta *«nødvendige forhandlingsrunder»*. Til slutt ble leverandørene informert om hvordan forhandlingsrundene skulle foregå i et eget skriv.
- (14) Klagers oppfatning har vært at det ikke var mulig å forhandle om pris. Det var ikke uttrykkelig spesifisert at leverandørene kunne endre prisene sine. Det må imidlertid ha fremstått klart for leverandørene at det ville avholdes forhandlingsrunder, og at pris kunne endres gjennom forhandlingene når kontrakt skulle tildeles tilbudet med lavest pris *«etter at forhandlingsrundene er avsluttet»*. Forsyningsforskriftens del I inneholder i dette tilfellet heller ingen begrensninger om hva det kan forhandles om, og det er heller ingen øvre grense for hvor mange forhandlingsrunder som kan foretas. Klagers oppfatning om at man ikke kunne forhandle om pris har dermed hverken støtte i konkurransegrunnlaget, eller i forsyningsforskriften. Sekretariatet kan ikke se at forhandlingene strider mot kravene i anskaffelsesloven § 4. Klagers anførsel kan etter dette klart ikke føre frem.

- (15) Sekretariatet er på denne bakgrunn kommet til at klagers anførsler klart ikke kan føre frem. 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.

Med hilsen

Daniel Eidsvåg-Knudsen
Juridisk rådgiver

Mildrid Sulen Henden
Juridisk seniorrådgiver

Dokumentet er elektronisk godkjent og har ingen signatur

Mottakere:

Campbell & Co Advokatfirma, Jens Christian Skallerud
AHSCO ENTREPRENØR AS, Morten Nordby