



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

Klagenemndas avgjørelse 27. februar 2003 i sak 2003/24

Saken gjelder Justisdepartementets anskaffelse av juridiske tjenester. Et av tilbudene ble avvist fordi det ikke var korrekt merket, i henhold til invitasjon om å levere inn tilbud. Tilbudet ble levert i lukket konvolutt, i hånden på Justisdepartementets kontaktperson sammen med en forklaring på hva konvolutten inneholdt. Klager mottok skriftlig kvittering på at tilbudet var innlevert. Klagenemnda finner at tilbudet var tilstrekkelig merket, og at avvisning av tilbudet var i strid med lov om offentlige anskaffelser med forskrifter.

Klager: Advokatfirmaet Schjødt
Pb. 2444 Solli
0201 Oslo

Innklaget: Justisdepartementet
Pb. 8005 Dep.
0030 Oslo

Klagenemndas medlemmer: Svein Dahl, Kai Krüger, Inger Roll-Matthiesen

Saken gjelder:

Avvisning av tilbud på grunnlag av ukorrekt merking av konvolutt.

Bakgrunn:

Det skal bygges et felles landsdekkende mobilt kommunikasjonsnett for brannvesen, politi og helsevesen (TETRA-prosjektet). Justisdepartementet (heretter kalt "innklagede") koordinerer arbeidet og kunngjorde i Norsk Lysingsblads elektroniske database (DOFFIN) 14. januar 2003 en konkurranse med forhandling for anskaffelse av juridiske tjenester i forbindelse med planleggingen og utbyggingen av kommunikasjonsnettet.

I kunngjøringen ble det opplyst at tilbud eller søknader om å delta i konkurransen skulle sendes til Justisdepartementet v/RBA/TETRA prosjektet. Videre ble det gitt opplysninger om adressat, kontaktperson og kontaktpersonens e-postadresse.

Ni advokatfirmaer meldte seg på i konkurransen, og fem ble utvalgt til å levere inn tilbud. Invitasjon til å levere tilbud ble sendt til de utvalgte leverandørene 21. januar 2003. Det ble i invitasjonen opplyst at tilbudet skulle leveres i to eksemplarer, i papirversjon. Videre fremgikk det av invitasjonen at tilbudet som ikke var i samsvar med vilkårene i invitasjonen kunne bli forkastet. I invitasjonen ble det også gitt opplysninger om leveringssted i tilfelle tilbud ble gitt med bud, samt at tilbud skulle merkes: "Tilbud juridiske tjenester, åpnes kun av adressat".

Advokatfirmaet Schjødt (heretter kalt "klager") leverte en lukket konvolutt merket

”Justisdepartementet v/RBA/TETRA-prosjektet, Grensen 17, 3. etasje”. Tilbudet ble levert 31. januar 2003, kl. 14.17 mens tilbudsfristen var kl. 15.00 samme dag. Tilbudet ble overlevert av en av klagers ansatte, direkte til den kontaktperson som var oppgitt i kunngjøringen og i konkurransegrunnlaget. Kontaktpersonen signerte umiddelbart ut ”Bekreftelse på mottak av tilbud juridiske tjenester”. Det er følgelig ubestridt at kontaktpersonen var klar over at konvoluttene inneholdt et tilbud på den aktuelle anskaffelse.

Innklagede avviste i brev, datert 4. februar 2003, klagers tilbud med den begrunnelse at konvoluttene ikke var korrekt merket.

Partenes anførsler:

Klagers anførsler:

Klager anfører at tilbudet var i henhold til alle krav til tilbudets utformning. Adresseringen var korrekt og når mottaker hadde kunnskap om konvoluttens innhold, er det i strid med regelverket for offentlige anskaffelser å avvise tilbudet på grunn manglende merking. Uansett må en eventuelt manglende merking anses å ha blitt korrigert.

Innklagedes anførsler:

Innklagede anfører at konvoluttene fra klager kun var merket med adresse og ikke med ”Tilbud juridiske tjenester, åpnes kun av adressat”, slik invitasjonen krevde. Det var følgelig ikke mulig å lese av konvoluttene hva de inneholdt. Regelverkets krav til merking er absolutte formkrav som ikke kan fravikes. Formkravene gir ikke rom for skjønn og rimelighetsbetraktninger basert på bakgrunnshensyn kan ikke anses relevant. Det vil dessuten være i strid med prinsippet om likebehandling å akseptere et tilbud i strid med formkravene.

Klagenemndas vurdering:

Klager er deltaker i den aktuelle konkurransen og har saklig klageinteresse. Klagen er rettidig, jf. forskrift om klagenemnda for offentlige anskaffelser § 6. Anskaffelsen gjelder juridiske tjenester og er derfor uprioriterte, jf. forskriften § 2-5 kategori (21). Dette innebærer at anskaffelsen følger reglene i forskrift om offentlige anskaffelser del I og del III, jf. forskriften § 2-1 (3).

Utgangspunktet er at et tilbud skal leveres i en ”lukket og merket forsendelse”, jf. forskriften § 15-5 (1). Det er i forskriften ikke stilt nærmere krav til merkingens innhold, og oppdragsgivere har her adgang til å spesifisere kravet, slik det blant annet var gjort i den aktuelle invitasjon til å levere tilbud. Dersom et tilbud ikke er levert i samsvar med de krav som er satt, herunder krav til merking, skal tilbudet avvises, jf. forskriften § 15-5 (1) bokstav b).

Det vises til NOU 1975:9 Regelverk for statens anskaffelsesvirksomhet m.v., hvor det på side 106 heter:

”For å unngå at opplysninger om anbudets innhold skal bli kjent eller komme på urette hender, må det sørges for at anbudene ikke blir åpnet før det fastsatte tidspunkt. Anbudene må derfor merkes på en spesiell måte slik at de kan skilles ut fra annen post og oppbevares på en betryggende måte inntil anbudsåpningen skal finne sted.”

I og med at anskaffelsens kontaktperson uomtvistelig hadde kunnskap om konvoluttens innhold, var det følgelig ingen risiko for at tilbudets innhold skulle bli kjent eller at tilbudene skulle bli åpnet ved en misforståelse før tidspunktet for tilbudsåpningen.

Ved at tilbudet ble levert for hånd til oppgitte kontaktperson og at denne ble gjort kjent med at konvoluttene inneholdt et tilbud på de aktuelle tjenester var det følgelig ingen risiko for at tilbudets innhold skulle bli kjent eller at tilbudene skulle bli åpnet ved en misforståelse før

tidspunktet for tilbudsåpningen. Klagenemnda finner derfor at tilbudet var tilstrekkelig merket, og at en eventuelt manglende merking uansett ble rettet opp under overleveringen. Innklagede hadde derfor ingen adgang til å avvise tilbudet med den begrunnelse at tilbudet ikke var tilstrekkelig merket, og følgelig var avvisningen i strid med likebehandlingsprinsippet i forskriften § 3-1.

Konklusjon:

Klagenemnda finner at Justisdepartementet har brutt kravet til likebehandling i lov om offentlige anskaffelser § 5 og forskrift om offentlige anskaffelser § 3-1 ved å avvise tilbudet fra advokatfirmaet Schjødt med begrunnelse i ikke korrekt merking av konvolutten.

Klagenemnda ber Justisdepartementet redegjøre senest tirsdag 4. mars 2003 for hva som vil bli gjort for å rette opp i den feil som er gjort.



For klagenemnda,

Inger Roll-Matthiesen

27/2-03