



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

Vestfold Kollektivtransport AS gjennomførte en konkurranse for anskaffelse av persontransport for skoleelever over EØS- terskelverdi uten å følge de prosedyreregler som er oppstilt i forskrift om offentlige anskaffelser del I og II. Dette fant klagenemnda i strid med forskriftens §§ 2-1 og 2-2.

Klagenemndas avgjørelse 18. desember 2006 i sak 2006/32

Klager: Vestfold Taxisentral AS

Innklaget: Vestfold Kollektivtransport AS

Klagenemndas medlemmer: Jens Bugge, Kai Krüger og Inger Roll-Mathiesen

Saken gjelder: Forholdet mellom anvendelsesområdet til forsyningsforskriften og forskrift om offentlige anskaffelser. Anskaffelsesprosedyren.

Bakgrunn:

- (1) I brev av 13. mai 2005 inviterte Vestfold Kollektivtransport AS (heretter kalt innklagede) løyvehaverne for persontransport med taxi, turvogn eller handikaptransport i Vestfold fylkeskommune til å inngi tilbud på spesialtransport for skoleelever i skoleåret 2005/2006. På samme tid ble en henvisning til tilbudsinvitasjonen annonsert i Vestfold-avisene.
- (2) Ved telefaks av 24. mai 2005 meddelte Vestfold Taxisentral AS (heretter kalt klager) at selskapet var interessert i å inngi tilbud på nærmere bestemte skoler/ kommuner. Konkurransegrunnlag for disse ble utsendt 2. juni 2005. Klager innga pristilbud 17. juni 2005. Pristilbudet på kr. 15 253.071,- inkludert mva gjaldt en rekke nærmere spesifiserte elever/ turer, og var avgitt under forbehold om at klager fikk tildelt samtlige tilbudte oppdrag.
- (3) Etter mottak av de interesserte tilbydernes pristilbud evaluerte innklagede tilbudene. Kontrakter ble tildelt på basis av lavest pris, og meddelt tilbyderne 8. juli 2005. Mellom tildelingsmeddelelsen og kontraktsinngåelse avholdt innklagede flere møter med klager for å gjennomgå og justere transportløsningene ut fra innmeldte behovsendringer fra kommunene og skolene. Kontrakten med klager ble inngått 17. november 2005. Av denne fremgår det at totalprisen på tildelte oppdrag er kr. 4 395.969,- inkludert mva. Fra 1. januar 2006 er innklagedes kontraktsforhold med klager overført til Vestviken Kollektivtransport AS.

Anførsler:

Klagers anførsler:

- (4) Klager anfører at innklagede har brutt regelverket for offentlige anskaffelser.

- (5) Innklagede gjennomfører tilbudskonkurranser, selv om anskaffelsen skulle vært gjennomført som anbudskonkurranse. Dette samsvarer ikke med regelverket for offentlige anskaffelser. Aktuelle tjenestekjøp overskrider forskriftens terskelverdier. Hadde regelverkets bestemmelser vært fulgt, hadde anskaffelsesprosedyren vært av en helt annen karakter enn den praksis innklagede har fulgt i de senere år.

Innklagedes anførsler:

- (6) Innklagede bestrider å ha brutt regelverket for offentlige anskaffelser.
- (7) Innklagede har lagt til grunn at man kan forholde seg til forsyningsforskriften, enten direkte eller ved å følge de prinsipper som er nedfelt i forskriften.
- (8) Innklagede har forholdt seg til de allmenne prinsipper, selv om det kan være usikkert om alle detaljkraav er oppfylt. Alle aktuelle aktører har fått anledning til å delta i konkurransen, og innklagede har konsekvent tildelt oppdragene etter økonomiske kriterier. Etter kontraktsinngåelse vil det alltid være nødvendig med en del justeringer på grunn av endrede behov. Dette løses gjennom forhandlinger, hvis prosedyreregler vanskelig kan forhåndsbestemmes av ufravikelige anbudsvilkår. Konkurranse med forhandling er den anskaffelsesprosedyre som kan og bør benyttes. Innklagedes anskaffelsesprosess tilfredsstiller klart regelverkets intensjon om reell markedstilgang, og at prosessen skal fremstå som objektiv, gjennomsiktig og ikke-diskriminerende. For skoleåret 2006/2007 vil innklagede forholde seg ytterligere formelt til de anvisninger som fremkommer av regelverket. Idet klager er tildelt oppdragene hvor selskapet hadde lavest pris, har innklagede vanskelig for å se bakgrunnen for klagen.

Klagenemndas vurdering:

- (9) Klager har deltatt i konkurransen og har saklig klageinteresse, jf forskrift om Klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6. Klagen er rettidig.

Hvorvidt anskaffelsen reguleres av forsyningsforskriften eller forskrift om offentlige anskaffelser

- (10) Partene er enige om at anskaffelsen reguleres av lov om offentlige anskaffelser, og at Vestfold Kollektivtransport AS er et offentligrettslig organ.
- (11) Av forsyningsforskriftens § 4 første ledd fremgår at forskriften kommer til anvendelse på virksomhet som utøves av oppdragsgiver som nevnt i forskriftens § 3 og som har et av de opplistede formål i paragrafens bokstav a-d. I bokstav c heter det at forskriften gjelder når formålet er "*å drive rutenett beregnet på ytelse av offentlige tjenester i forbindelse med transport med 1. automatiserte systemer, sporvei, trolleybuss, buss, kabel eller 2. jernbane*". Klagenemnda legger til grunn at innklagede oppfyller disse vilkår. Av forsyningsforskriftens § 10 (1) bokstav a fremgår imidlertid at forsyningsforskriften ikke får anvendelse på kontrakter som oppdragsgiver tildeler eller arrangerer for andre formål enn utøvelse av virksomhet som nevnt i § 4, eller i forbindelse med slik virksomhet i en tredjestat, når dette ikke innebærer fysisk utnyttelse av et nettverk eller et geografisk område i EØS-området.
- (12) I forskrift om offentlige anskaffelser § 1-2 (4) heter det at denne forskrift ikke får anvendelse på oppdragsgivere som omfattes av forsyningsforskriften, men at dette

kun gjelder i den utstrekning anskaffelsen skjer som ledd i utøvelse av egen virksomhet som angitt i forsyningsforskriften.

- (13) Idet anskaffelse av personlig spesialtransport for skoleelever med drosje ikke kan anses for å høre inn under virksomhet som reguleres av forsyningsforskriften, er det forskrift om offentlige anskaffelser som regulerer denne anskaffelsen. Dette selv om Vestfold Kollektivtransport AS også utøver virksomhet som faller inn under forsyningsforskriften.

Klagenemndas vurdering av innklagedes anskaffelsesprosedyre

- (14) Idet anskaffelsen etter det opplyste klart overstiger EØS-terskelverdien for tjenester skulle den aktuelle konkurranse vært gjennomført i henhold til de prosedyreregler som fremgår i forskrift om offentlige anskaffelser del I og II. Når innklagede ikke har forholdt seg til dette, innebærer det et brudd på forskriftens §§ 2-1 og 2-2.

Konklusjon:

Vestfold Kollektivtransport AS har brutt forskrift om offentlige anskaffelser §§ 2-1 og 2-2 ved ikke å gjennomføre anskaffelsen etter forskriftens del I og II.

For klagenemnda,

18. desember 2006


Inger Roll-Matthiesen

