



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Jobzone AS
Ved Amund Alm
Postboks 4542 Nydalen
0404 OSLO

Deres referanse

Vår referanse
2009/159

Dato
18.01.2010

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Det vises til Deres klage av 10. juli 2009 på offentlig anskaffelse av vikartjenester. Klagenemndas sekretariat har besluttet å avvise klagen som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. forskrift om Klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9. Grunnen er at klagen ikke kan føre fram. Sekretariatets avvisningsbeslutning kan påklages til klagenemndas leder innen tre dager etter at den ble gjort kjent for klager.

Nedenfor gis en oppsummering av bakgrunnen for klagen og sekretariatets vurdering.

Bakgrunn:

- (1) Interkommunalt Innkjøpssamarbeid Øvre Romerike (IIØR), Interkommunalt Innkjøpssamarbeid Nedre Romerike (IINR), Skedsmo kommune og Lørenskog kommune (heretter samlet kalt innklagede) kunngjorde 6. mars 2009 en åpen anbudskonkurranse vedrørende rammeavtale for vikartjenester. Kontrakten ble tildelt Adecco Norge AS, Kelly Service Norge AS og Jobzone AS (heretter kalt klager).
- (2) Tildelingen ble påklaget, og innklagede valgte å avlyse konkurransen og kunngjøre den på nytt. Avlysningen ble ikke påklaget.
- (3) Ny åpen anbudskonkurranse ble kunngjort 29. april 2009 vedrørende rammeavtale for vikartjenester i kommunene på Øvre Romerike, Nedre Romerike og Skedsmo og Lørenskog kommune. Tilbudsfristen var 25. mai 2009.
- (4) Det fremgår av konkurransegrunnlagets punkt 29 at anskaffelsen gjelder vikartjenester på tre områder, henholdsvis "Helse, sosial og barnevern", "Ventilator" og "Merkantilt område". Det var anledning til å inngi tilbud på bare deler av vikartjenestene. Det fremgår videre av konkurransegrunnlagets punkt 10 at innklagede ville inngå rammeavtale med tre tilbydere for hvert av de tre vikartjenesteområdene.

Postadresse
Postboks 439 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse
Olav Kyrresgate 8
5014 Bergen

Tlf.: 55 59 75 00
Faks: 55 59 75 99

E-post:
postmottak@kofa.no
Nettside: www.kofa.no

- (5) Det fremgår videre av konkurransegrunnlagets punkt 33 at tildeling skal skje til det økonomisk mest fordelaktige tilbudet, der tildelingskriteriet "*Pris*" telte 60 % og tildelingskriteriet "*Kapasitet/garanti/levering*" telte 40 %.
- (6) Tilbyders kapasitet skulle angis ved å fylle ut ett skjema kalt "*Kapasitet*" som var vedlagt konkurransegrunnlaget. I skjemaet bes tilbyder fylle ut "*Hvor mange ansatte har dere i bemanningspoolen i de enkelte områdene det er forespurt etter:*" Skjemaet lister så en rekke yrkesgrupper med en kolonne for "*antall*" som skulle fylles ut av tilbyder.
- (7) Ni tilbydere, deriblant Adecco Norge AS, Kelly Service Norge AS, Proffice AS og klager, innga tilbud på vikartjenester på "*Merkantilt område*".
- (8) Alle tilbyderne hadde fylt ut skjemaet kalt "*Kapasitet*" og angitt antall ansatte for hver yrkesgruppe under "*Merkantilt område*". Av innklagedes evalueringsskjema fremgår det at totalt antall ansatte samlet for "*Merkantilt område*" var opplyst slik:

Navn på tilbyder:	Opplyst antall ansatte på "Merkantilt område":
Klager	768
Addeco Norge AS	47 437
Kelly Service AS	22 000
Proffice AS	19 338

- (9) Ved tildelingsbrev av 10. juni 2009 ble kontrakt på rammeavtaler for vikartjenester for "*Merkantilt område*" tildelt Adecco Norge AS, Kelly Service Norge AS og Proffice AS (heretter i fellesskap kalt de valgte leverandører).
- (10) Klager påklaget tildelingen ved brev av 22. juni 2009 til innklagede. Innklagede opprettholdt tildelingen ved brev av samme dato.
- (11) Saken ble klaget inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser ved klagers brev av 7. juli 2009. Kontrakt ble inngått 29. juni 2009.

Anførsler:

Klagers anførsler:

- (12) Klager anfører at konkurransegrunnlaget har vært uklart når det i skjemaet "*Kapasitet*" spørres om "*Hvor mange ansatte har dere i bemanningspoolen i de enkelte områdene det er forespurt etter:*" Slik klager forstod det skulle det oppgis antall ansatte i de aktuelle geografiske områdene, men ut fra det totalt antall ansatte de valgte tilbydere har oppgitt er det klart at de har oppført totalt antall ansatte på landsbasis, og ikke et avgrenset geografisk område. Dette viser at det har vært uklart hva innklagede har spurte etter i skjemaet "*Kapasitet*".
- (13) Klager ber klagenemnda uttale seg om vilkårene for positiv kontraktsinteresse foreligger.

Innklagedes anførsler:

- (14) Innklagede bestrider at konkurransegrunnlaget har vært uklart som anført av klager.

- (15) Innklagede anfører at det fremkommer helt klart at det som spørres etter i skjemaet "Kapasitet" er hvor mange ansatte den enkelte tilbyder har i bemanningspoolen i de enkelte områdene det er forespurt etter (Øvre Romerike, Nedre Romerike og Skedsmo og Lørenskog kommune).
- (16) Innklagede anfører at alle tilbydere er evaluert likt, ut i fra det antall ansatte de har oppgitt å ha. Innklagede må ved evalueringen legge til grunn det antallet hver enkelt tilbyder oppgir, og kan ikke overprøve disse opplysningene.

Sekretariatets vurdering:

- (17) Klager har deltatt i konkurransen og har saklig klageinteresse, jf forskrift 15. november 2002 nr. 1288 om Klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6 annet ledd. Klagen er rettidig. Anskaffelsen gjelder en uprioritert tjeneste, og følger reglene i lov 16. juli 1999 nr. 69 om offentlige anskaffelser og forskrift 7. april 2006 nr. 402 om offentlige anskaffelser del I og II, jf. forskriften §§ 2-1 femte ledd.
- (18) Klager anfører at konkurransegrunnlaget er uklart fordi skjemaet "Kapasitet" reiser tvil om man skal angi antall ansatte på landsbasis eller bare for de aktuelle geografiske områdene.
- (19) Om klarhetskravet i konkurransegrunnlaget har klagenemnda i sak 2009/130 premiss (88) uttalt:
- "... konkurransegrunnlaget må være klart og utvetydig for å oppfylle de grunnleggende kravene til forutberegnelighet, likebehandling og gjennomsiktighet i lovens § 5. Ut fra konkurransegrunnlaget skal leverandørene kunne se hva oppdragsgiver ønsker anskaffet, jf. blant annet klagenemndas saker 2008/206 premiss (32), 2005/290 premiss (36) og 2005/245 premiss (24)."*
- (20) Også EF-domstolen har uttalt seg om klarhetskravet som stilles til utforming av tildelingskriterier i konkurransegrunnlaget. I sak C-19/00 (SIAC) premiss 42 uttales:
- "...kriterierne for tildeling skal angives i udbudsbetingelserne eller i udbudsbekendtgørelsen således, at det gøres muligt for alle rimeligt oplyste og normalt påpasselige bydende, at fortolke dem på samme måde."*
- (21) Vurderingstemaet er da om det er en tilstrekkelig klar angivelse i skjemaet "Kapasitet" når tilbyderne bes oppgi: "Hvor mange ansatte har dere i bemanningspoolen i de enkelte områdene det er forespurt etter?"
- (22) Etter sekretariatets syn kan det ikke fremstå som uklart at det som her etterspørres er antall ansatte i bemanningspoolen i kommunene i Øvre Romerike, Nedre Romerike og Skedsmo og Lørenskog kommune. En oppstilling av hvilke kommuner dette omfatter fremkommer av konkurransegrunnlagets side 2 øverst.
- (23) Dersom de valgte leverandører har oppgitt antall ansatte på landsbasis er dette en annen opplysning enn det konkurransegrunnlaget etterspør. Klager har imidlertid ikke anført at innklagede har evaluert de valgte leverandørers kapasitet på grunnlag av opplysninger som det ikke var mulighet til å vektlegge, og sekretariatet kan dermed ikke ta stilling til dette, jf. klagenemndsforordens § 12 tredje ledd.
- (24) Etter dette er sekretariatet kommet til at angivelsen i skjemaet "Kapasitet" er tilstrekkelig klar og utvetydig når tilbyderne bes oppgi: "Hvor mange ansatte har dere i bemanningspoolen i de enkelte områdene det er forespurt etter?"
- (25) Innklagede har ikke brutt regelverket for offentlige anskaffelser, og det foreligger dermed ikke grunnlag for å uttale seg om vilkårene for erstatning foreligger.

(26) Ettersom sekretariatet har funnet at klagen ikke kan føre fram, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda.

Med vennlig hilsen

Jørgen Langeland Myhre
rådgiver

Mottakere:
Jobzone AS
Interkommunalt Innkjøpssamarbeid Øvre Romerike