



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Stein Sørensen Persontransport Din Taxi AS
Postboks 2229
9268 Tromsø

Deres referanse

Vår referanse
2009/179

Dato
04.03.2010

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Det vises til Deres klage av 5. oktober 2009 på offentlig anskaffelse av persontransporttjenester til Tromsø kommune. Klagenemndas sekretariat har besluttet å avvise klagen som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. forskrift 15. november 2002 nr. 1288 om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9. Grunnen er at klagen klart 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 klagen og sekretariatets vurdering.

Bakgrunn:

- (1) Tromsø kommune (heretter kalt innklagede) kunngjorde den 8. april 2009 en åpen anbudskonkurranse vedrørende anskaffelse av rammeavtale for persontransporttjenester for alle enheter/tjenestesteder i kommunen. Tilbudsfrist var 20. mai 2009. Anskaffelsens verdi var anslått til mellom 8 og 10 MNOK, jf. kunngjøringsteksten punkt II.2.1.
- (2) I kunngjøringens punkt II.1.4) "*Opplysninger om rammeavtale*" var det krysset av for at det skulle inngås rammeavtale med kun en leverandør.
- (3) Av konkurransegrunnlagets punkt 3 "*Leveransens omfang*" fremgikk det at innklagede i utgangspunktet ønsker en hovedleverandør, men at det kunne bli aktuelt å dele leveransen på flere leverandører.
- (4) I konkurransegrunnlagets punkt 5 "*Betingelser*" har innklagede inntatt forbehold om rett til å velge leverandør etter hva som er det totaløkonomisk beste for innklagede i henhold til beskrevne tildelingskriterier. Videre var det tatt forbehold om rett til å avlyse konkurransen med øyeblikkelig virkning, dersom det foreligger en saklig grunn.

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) Innklagede mottok 3 tilbud i konkurransen innen tilbudsfristens utløp.
- (6) Innklagedes meddelte i brev av 23. juni 2009 til Stein Sørensen Persontransport Din Taxi AS (heretter kalt klager) at man hadde til hensikt å inngå kontrakt med Tromsø Taxi AS på transporttjenester for dagsentrene Kvaløysletta, Tromsø, Kroken, Laureng og Heracleum. Klager var innstilt på kontrakt for dagsentrene Mortensnes, Nansenveien, Strandveien og Nordøya.
- (7) Klager påklaget tildelingsbeslutningen i brev av 27. juli 2009.
- (8) Innklagede tok ikke klagen til følge i brev av 3. august 2009.
- (9) Saken ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser i brev av 14. august 2009.
- (10) I e-post av 15. september 2009 meddelte innklagede at konkurransen var avlyst.
- (11) Klager opplyste i e-post av 20. september 2009 at det var ønskelig å opprettholde klagen, og ny begrunnet klage ble innsendt i e-post av 5. oktober 2009.

Anførsler:

Klagers anførsler:

- (12) Klager anfører at innklagede ikke hadde saklig grunn til å avlyse konkurransen.
- (13) Innklagede har, både før og etter anbudsfristens utløp, vært klar på at det kunne bli aktuelt å inngå kontrakt med en eller flere transportører. Siden klager er den eneste som har levert inn et totaltilbud, kan det tyde på at øvrige tilbydere også har oppfattet at det kunne være aktuelt med flere transportører. Klager er ikke kjent med at innklagede har dokumentert og informert øvrige tilbydere om at klager hadde muntlig kontakt med innklagede for å avklare uklarheter i anbudspapirene før tilbudsfristens utløp. Innklagede kunne dermed ha informert øvrige tilbydere om teksten i konkurransegrunnlaget vedrørende antall transportører uten å ha opplyst om dette.

Innklagedes anførsler:

- (14) Innklagede bestrider at det ikke foreligger saklig grunn til avlysning av konkurransen.
- (15) Det er punktet om "*en eller flere transportører*" som har medført at det er skapt en usikkerhet/motstrid mellom kunngjøringsteksten og konkurransegrunnlaget, og det er denne motstriden som er begrunnelsen for avlysningen. Usikkerheten om hvorvidt innklagede har informert tilbydere i samsvar med premissene for informasjon på side 7 i konkurransegrunnlaget, er et tilleggsmoment i favør av at det foreligger saklig grunn til å avlyse konkurransen, jf prinsippet om likebehandling. Siden klager har en annen oppfatning av konkurransegrunnlagets innhold enn innklagede, er det stor sannsynlighet for at også andre tilbydere kan ha hatt det. Kun 3 av 19 tilbydere som har lastet ned konkurransegrunnlaget på Doffin, har inngitt tilbud.

Sekretariatets vurdering:

- (16) Klager har deltatt i konkurransen og har saklig klageinteresse, jf. forskrift 15. november 2002 nr. 1288 om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6. Klagen er rettidig. Anskaffelsen er en uprioritert tjeneste og følger etter sin verdi forskrift 7. april 2006 nr. 402 om offentlige anskaffelser del I og del II, jf. forskriftens §§ 2-1 og 2-2.

Hvorvidt innklagede hadde saklig grunn til å avlyse konkurransen

- (17) Av anskaffelsesforskriften § 13-1 (1) følger det at oppdragsgiver kan avlyse konkurransen med øyeblikkelig virkning dersom det foreligger ”saklig grunn”. Klagenemnda har tolket dette til at det må foreligge en objektivt sett saklig grunn til avlysning, jf. blant annet klagenemndas sak 2009/113 (premiss 15), 2009/50 premiss (74), og 2008/60 (premiss 34). Hvorvidt kravet om saklig grunn for avlysning er oppfylt, beror på en helhetsvurdering av omstendighetene som utløste avlysningen og hva oppdragsgiver ønsket å oppnå med den, jf. Rt. 2001 side 473 (Concord), Rt. 2007 side 983 (Reno-Vest IKS), sml. klagenemndas saker 2008/60 (premiss 29) og 2008/216 (premiss 34). En oppdragsgiver kan også ha saklig grunn til å avlyse konkurransen når det erkjennes å være gjort feil som ikke kan rettes ved andre tiltak enn avlysning, jf. klagenemndas sak 2009/50 (premiss 74) og 2008/44 (premiss 28):

”Når en situasjon som dette oppstår som følge av innklagedes egne forhold, og feilen ikke kan repareres ved andre tiltak, vil det riktige være å avlyse konkurransen og starte prosessen på nytt. Det er adgang til å avlyse konkurransen på alle stadier i anskaffelsesprosessen inntil kontrakt er inngått så lenge det foreligger ”saklig grunn”, jf forskriftens § 22-1(1).”

- (18) Innklagede avlyste konkurransen som følge av at det var krysset av feil i kunngjøringsteksten på Doffin sammenholdt med teksten i konkurransegrunnlaget vedrørende antall leverandører som det var ønskelig å inngå kontrakt med. Det var hensynene til forutberegnelighet og likebehandling av potensielle tilbydere, samt hensynet til konkurranse som begrunnet innklagedes avlysning av konkurransen. Innklagede har opplyst at kun 3 av 19 mulige tilbydere har levert inn tilbud.
- (19) Slik sekretariatet ser det har innklagede skapt en usikkerhet med hensyn til antall leverandører som ville bli tildelt kontrakt i konkurransen. Når kun 3 av 19 potensielle leverandører har innlevert tilbud, anses det for å ha vært en reell risiko for at feilen fra innklagedes side har virket begrensende på konkurransen og fått en utilsiktet virkning overfor de potensielle leverandørene i markedet, sml. klagenemndas sak 2009/135 premiss 16. Kunngjøringsteksten på Doffin gir vanligvis leverandørene den første og avgjørende informasjonen i forhold til om det er ønskelig å inngi tilbud i en konkurranse og derigjennom grunnlag for å sette seg inn i konkurransens anbudsdokumenter. Innklagede har først blitt oppmerksom på feilen etter at tildelingsbeslutningen er foretatt. Feilen anses dermed for å være av en slik karakter at den ikke kunne avhjelpes på en annen måte enn ved å avlyse konkurransen. På den bakgrunn finner sekretariatet at innklagedes ønske om å ivareta anskaffelsesregelverkets grunnleggende krav til forutberegnelighet, likebehandling og konkurranse er ”saklig grunn” til avlysning
- (20) Ettersom sekretariatet har funnet at klagesaken klart ikke kan føre frem, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9.

Med vennlig hilsen

Bente Therese Brekken
Rådgiver

Mottakere:
Stein Sørensen Persontransport Din Taxi AS
Tromsø kommune