



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Lovisenberg Sykehusapotek
Lovisenberggaten 17
0440 OSLO
Norge

Deres referanse

Var referanse
2011/0362

Dato:
13.05.2013

Avgjørelse- klage over avvisningsvedtak

Klagenemndas sekretariat besluttet 30. april 2013 å avvise klage fra Lovisenberg sykehusapotek (heretter klager) over offentlig anskaffelse av tjenester for å gjennomgå bruk av legemidler ved sykehjem i Oslo. Oppdragsgiver og den som hadde utlyst konkurransen, var Oslo kommune ved Sykehjemsetaten (heretter innklagede). Bakgrunnen for avvisningen var at klagen anses uhensiktsmessig for behandling i nemnda, fordi den klart ikke kan føre frem, jf. klagenemndforskriften § 9.

Avvisningen er den 3. mai påklaget til klagenemndas leder, jf. den samme forskriftsbestemmelsen. Klagen er rettidig.

Klager har i korthet anført:

Tilbudet er blitt avvist av innklagede fordi det hevdes å ha inneholdt tre forbehold som enkeltvis er ansett tilstrekkelig til at det foreligger avvisningsplikt. Det første forbeholdet gjaldt prisjustering ved endring i offentlige avgifter, det andre gjaldt fakturering av avlyste møter og det tredje gjaldt endret omfang av anskaffelsen, i det klager mente at man uansett måtte ha rett til å fakturere for minst 1600 gjennomganger av medisinbruken. Kofa sekretariatet har utelukkende tatt stilling til det siste av disse forbeholdene. Det første forbeholdet skulle det også ha vært tatt standpunkt til, da det er prinsipielt viktig for klager.

Bemerkninger fra klagenemndas leder:

Nemndas leder, Rieber-Mohn, har gått gjennom sakens dokumenter, herunder avvisningsvedtaket og klagen over dette.

I konkurransegrunnlaget hadde innklagede angitt at gjennomgangen skulle omfatte i alt ca. 1700 pasienter, mens altså klager i tilbudet ville ha rett til å fakturere minst 1600 legemiddelgjennomganger. I avvisningsvedtaket har sekretariatet konstatert at innklagede ved sin angivelse ikke hadde forpliktet seg til 1700 gjennomganger. Det eksakte tall kunne bli høyere, og det kunne bli lavere. Risikoen for at det blir lavere enn 1600 ville med klagers

forbehold bli overført fra klager til innklagede. Det var derfor i tilbudet tatt et vesentlig forbehold fra konkurransegrunnlaget, og innklagede måtte avvise tilbudet etter forskrift om offentlige anskaffelser § 11-11 (1) bokstav d.

Dette er kjernen i sekretariatets avvisningsvedtak, som leder slutter seg til. Leder kan heller ikke se at klager har erklært seg uenig i denne avgjørelsen i klagen hit. Det klagen gjelder, er at sekretariatet også skulle ha tatt stilling til de øvrige forbeholdene, i særdeleshet det første, som gjaldt prisjustering ved endring av avgiftsreglene.

Etter leders syn kan denne klagen ikke føre frem. Sekretariatet har slått ned på ett av de avvisningsgrunnlag som innklagede påberopte seg, og kom til at innklagede ikke bare var i sin fulle rett til å avvise tilbudet, men hadde plikt til dette. Det var da ingen plikt for sekretariatet til å ta stilling til andre anførte grunnlag, som kanskje også måtte føre til avvisning av klagers tilbud.

Konklusjon:

Sekretariatets avvisningsvedtak opprettholdes.

Dette vedtak sendes klager via e-post og i ordinær postgang. Kopi sendes innklagede til orientering.



Georg Fredrik Rieber-Mohn
Klagenemndas leder

Kopi til:

Oslo Kommune, Utviklings- og kompetanseetaten

Advokat Jens E Westly