



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

VIP Norge AS
Att. Freddy Furenes
Ortuflaten 46
5143 FYLLINGSDALEN

Deres referanse

Vår referanse
2011/114

Dato
16.05.2011

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Det vises til Deres klage på offentlig anskaffelse av 9. november 2010 vedrørende Helse Bergen HFs anskaffelser av transporttjenester fra Multitransporten Norge AS (heretter kalt Multitransporten). I klagenemndas sak 2010/312, som allerede er oversendt Dem, ble det lagt til grunn at anskaffelsesregelverket får anvendelse på kontraktene innklagede har inngått med Multitransporten, at det forelå skriftlige kontrakter, og at de fire kontraktene Helse Bergen HF har med Multitransporten må anses for å tilhøre fire separate anskaffelser. På den bakgrunn er saken blitt delt inn i fire separate saker, jf. sakene 2010/312, 2011/114, 2011/115 og 2011/138. I det følgende behandles tildelingen av transporttjenester Helse Bergen HF foretok i forbindelse med anbudskonkurransen i Stord kommune. 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 klart ikke kan føre fram. Sekretariatets avvisningsbeslutning kan påklages til klagenemndas leder innen 3 virkedager etter at den ble gjort kjent for klager.

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

Bakgrunn:

- (1) Stord kommune kunngjorde 19. februar 2009 en åpen anbudskonkurranse for middagsproduksjon med tilhørende transport av maten til institusjoner i kommunen. Innen tilbudsfristens utløp mottok Stord kommune ett tilbud, fra Helse Bergen HF (heretter kalt innklagede). Innklagede ble valgt som leverandør i konkurransen, og kontrakt mellom innklagede og Stord kommune ble underskrevet 15. juni 2009. Kontraktstiden var fra 1. juni 2009 til 1. juni 2011 med opsjon for forlengelse av kontrakten på ytterligere to år.
- (2) I forbindelse med inngivelse av tilbud i anbudskonkurransen, sendte innklagede en skriftlig prisforespørsel til Multitransporten Norge AS om transportleveransen av maten. Selskapet innga et skriftlig tilbud til innklagede ved e-post av 28. mars 2009. Det er ikke inngått en formell skriftlig og undertegnet avtale mellom Helse Bergen HF

Postadresse
Postboks 439 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse
Olav Kyrresgate 8
5014 Bergen

Tlf.: +47 55 59 75 00 E-post:
postmottak@kofa.no
Faks: +47 55 59 75 99 Nettside: www.kofa.no

og Multitransporten, men det er bekreftet av innklagede at Multitransporten ble tildelt transportoppdraget.

- (3) I brev av 14. mars 2011 har innklagede opplyst at innklagedes transportkostnader til Multitransporten i forbindelse med innklagedes kontrakt med Stord kommune i kontraktsperioden fra 1. juni 2009 til 1. juni 2011 forventes å bli 380 000 kroner til sammen. Det er videre opplyst at opsjonene i anbudskonkurransen ikke omfattes av avtalen med Multitransporten, og at videre transportoppdrag for å oppfylle denne kontraktsforpliktelsen derfor snarlig vil bli kunngjort.
- (4) Saken ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser ved brev av 9. november 2010.
- (5) Innklagede ble varslet om klagen ved klagenemndas brev av 12. november 2010.

Anførsler:

Klagers anførsler:

- (6) Klager anfører at innklagede som tilbyder i anbudskonkurransen i Kvam herad, Stord kommune og Voss kommune urettmessig har blitt tildelt kontrakt. Det vises til at innklagede tilskriver seg kompetanse innen spesialtransport som selskapet ikke har. Det er Multitransporten som innehar denne spesialkompetansen.
- (7) Klager anfører at tildelingen av transportoppdrag til Multitransporten i forbindelse med innklagedes oppfyllelse av kontraktsforpliktelsene til Stord kommune representerer en ulovlig direkte anskaffelse. I følge klager skulle anskaffelsen vært konkurranseutsatt ved anbudskonkurranse.

Innklagedes anførsler:

- (8) Når det gjelder klagers anførsel om at innklagede urettmessig er blitt tildelt kontrakt i forbindelse med anbudskonkurranser foretatt av Kvam herad, Stord kommune og Voss kommune, anføres det at Helse Bergen HF er feil innklaget. Det er Kvam herad, Stord kommune og Voss kommune som er oppdragsgivere for disse kontraktene, og derfor rette innklagede i forbindelse med klage på eventuelle brudd på regelverket vedrørende disse anbudskonkurransene.
- (9) For så vidt gjelder anførselen om at innklagede har foretatt ulovlig direkte anskaffelse av transporttjenester fra Multitransporten ved ikke å ha kunngjort eller konkurranseutsatt disse, anføres det at anskaffelsen av transporttjenester fra Multitransporten i forbindelse med matleveranser til Stord kommune ikke er kunngjøringspliktig. Det vises til at leveransen av transporttjenester til Stord kommune på anskaffelsestidspunktet samlet ble anslått til 380 000 kroner over en periode på to år. Anslaget over verdien på transporttjenesten var basert på informasjonen i konkurransegrunnlaget fra Stord kommune sammenholdt med tilbudet fra Multitransporten.
- (10) Dersom klagenemnda skulle komme til at det foreligger en ulovlig direkte anskaffelse, har innklagede ikke utvist grov uaktsomhet. I tillegg vises det til at hensynene bak regelverket ikke gjør seg gjeldende i foreliggende sak, slik at overtredelsesgebyr av den grunn ikke bør ilegges.

Sekretariatets vurdering:

- (11) I henhold til forskrift 15. november 2002 nr. 1288 om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 12 (2), er klagenemndas kompetanse begrenset til å *"uttale seg om det er begått brudd"* på regelverket for offentlige anskaffelser av den offentlige oppdragsgiver som er innklaget i den aktuelle sak.
- (12) Klager har anført at innklagede urettmessig er tildelt kontrakt om transporttjenester i anbudskonkurranser avholdt av Kvam herad, Stord kommune og Voss kommune. Ettersom innklagede ikke er en offentlig oppdragsgiver i denne relasjon, faller det utenfor klagenemndas kompetanse å uttale seg om hvorvidt det er begått brudd på anskaffelsesregelverket ved disse kontraktstildelingene. Klagers anførsel avvises i medhold av klagenemndsforskriften § 12 (2), jf. § 6.
- (13) Saken for sekretariatet gjelder dermed utelukkende spørsmålet om innklagede har begått ulovlig direkte anskaffelse ved å inngå kontrakt med Multitransporten for utførelse av transportoppdrag til Stord kommune. Anskaffelsen er en prioritert tjenestekontrakt, jf. vedlegg 5 kategori (2). Etter forskrift 15. november 2002 nr. 1288 om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 13a er det ikke krav om saklig klageinteresse i saker som gjelder påstand om ulovlig direkte anskaffelse.
- (14) Av klagenemndsforskriften § 13a følger det at en klage på ulovlig direkte anskaffelse kan fremsettes inntil et krav om overtredelsesgebyr er foreldet etter lov om offentlige anskaffelser § 7b (3). I henhold til denne bestemmelsen bortfaller adgangen til å ilegge gebyr to år etter at kontrakt er inngått, og fristen avbrytes ved at klagenemnda meddeler oppdragsgiver at det er mottatt en klage med påstand om ulovlig direkte anskaffelse. Foreliggende klage med påstand om ulovlig direkte anskaffelse ble fremsatt ved brev 9. november 2010, og meddelt innklagede ved klagenemndas brev av 12. november 2010. Klagenemnda kan derfor ilegge gebyr for ulovlig(e) direkte anskaffelse(r) som er foretatt i perioden fra og med 12. november 2008. Kontrakt mellom innklagede og Multitransporten ble inngått sommeren 2009, og kravet er følgelig ikke foreldet.

Hvorvidt det foreligger en ulovlig direkte anskaffelse

- (15) I henhold til forskriften § 2-1 (2), skal anskaffelser som overstiger nasjonal terskelverdi på 500 000 kroner eksklusiv merverdiavgift, kunngjøres i tråd med forskriften.
- (16) Innklagede har anslått at transportkostnadene til Multitransporten i kontraktsperioden fra 1. juni 2009 til 1. juni 2011 totalt vil bli om lag 380 000 kroner. Anskaffelsen var derfor ikke kunngjøringspliktig, og innklagede har dermed heller ikke foretatt noen ulovlig direkte anskaffelse ved å tildele kontrakten uten forutgående kunngjøring.

Ettersom sekretariatet har funnet at klagen klart ikke kan føre fram, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. klagenemndsforskriften § 9.

Med vennlig hilsen

Erlend Pedersen (e.f.)
fungerende sekretariatsleder

Mari Rund
førstekonsulent

Kopi til:

Helse Bergen HF

Mottakere:

| VIP Norge AS