



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

Valmon Helsevikar AS
Haakon VIIIs gate 27
7041 TRONDHEIM
Norge

Deres referanse

Vår referanse
2011/0147-8

Dato:
12.12.2012

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Det vises til Deres klage på offentlig anskaffelse av 16. mai 2011 vedrørende kunngjøring av rammeavtale om levering av vikarer innen helsesektoren. 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) Sør- Varanger kommune (heretter kalt innklagede) kunngjorde 13. april 2011 en åpen anbudskonkurranse for inngåelse av rammeavtale med én leverandør om levering av "*Vikartjenester helsepersonell*". Frist for å levere tilbud i konkurransen var 12. mai 2011 klokken 14.00.
- (2) I kunngjøringen punkt I.2 "*TYPE OFFENTLIG OPPDRAGSGIVER OG HOVEDAKTIVITET(ER)*" var det krysset av for "*Fylkeskommune/ kommunal administrasjon*" og "*Offentlig administrasjon*".
- (3) I kunngjøringen del II "*KONTRAKTENS GJENSTAND*" fremgikk det i punkt II.1.2(c) at anskaffelsen gjaldt en tjeneste i kategori 25. I punkt II.1.6 var det opplyst at anskaffelsen hadde CPV-kode 85140000 for hovedanskaffelsen, og CPV-kodene 79620000, 79624000, 79625000 og 85140000 for tilleggsleveranser.
- (4) I konkurransegrunnlaget punkt 1.2 var det gitt en generell beskrivelse av anskaffelsen:

"På grunn av ferieavvikling, permisjoner, vakanser og sykefravær har oppdragsgiver behov for sykepleiere, vernepleiere, omsorgsarbeidere ev. annen helsepersonell som

Postadresse:
Postboks 439 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:
Rådhusgaten 4
5014 Bergen

Telefon: +47 55 59 75 00 postmottak@kofa.no
Telefaks: +47 55 59 75 99 www.kofa.no

kan vikariere. Det gjelder personell til lengre eller kortere oppdrag, både planlagte og akutte oppdrag. Oppdragsbestillere internt hos oppdragsgiver vil være legesenter, sykehjem, hjemmetjenesten (tiltak i pasienters hjem med heldøgntjenester) eller sykestua.

Det anslås en fordeling mellom stillingskategorier på ca 70 % sykepleiere, 30 % hjelpepleiere, omsorgsarbeidere, helsefagarbeidere bioingeniører og tilsvarende.

Oppdragsgiver vil kunne ha et fremtidig behov – i denne avtaleperioden – for leger, vernepleiere, bioingeniører, fagledere og tilsvarende. Anbudet skal derfor ha oversikt over hvilken annen kompetanse og kvalifikasjoner Leverandør kan levere.

Oppdragsgiver har også prosjekter med ressurskrevende tjenester der det kan være behov for spesialkompetanse for eksempel innenfor betjening av respirator og dialysebehandling. Anbudet skal derfor bekrefte om Leverandør kan levere denne type kompetanse."

- (5) Den 13. mai 2011 sendte Valmon Helsevikar AS (heretter kalt klager) følgende e-post til innklagede:

"Hei!

Jeg viser til e-post sendt deg i går ettermiddag vedrørende kunngjøringen av denne rammeavtalen.

Vedlagte e-post viser at kunngjøringen er gjort feil, den er linket til kategorien offentlig administrasjon, og ikke til helsesektor. Dette har medført at vi ikke har fått kunngjøringen, og dermed ikke hatt mulighet til å levere tilbud. Vi vil delta i konkurransen – jeg ber om at konkurransen utlyses på nytt med bakgrunn i at den første utlysningen er gjennomført med en feil som får store konsekvenser for konkurransen og dermed faller til ugunst for oppdragsgiver.

Ber om en rask tilbakemelding, da vi alternativt vil klage saken inn for KOFA om ikke konkurransen utlyses på nytt."

- (6) Vedlagt denne e-posten var en e-post som viste kunngjøringen punkt I.2 "TYPE OFFENTLIG OPPDRAGSGIVER OG HOVEDAKTIVITETER".
- (7) Innklagede besvarte e-posten ved brev samme dag. Det ble henvist til de CPV-kodene innklagede hadde benyttet i kunngjøringen på Doffin, og til at ti leverandører hadde meldt sin interesse for anskaffelsen. Det ble også gjort gjeldende at kunngjøringen av konkurransen var i samsvar med regelverket for offentlige anskaffelser.
- (8) I brev til innklagede datert 16. mai 2011, rettet klager en formell klage til innklagede på kunngjøringen av konkurransen, og ba om at innklagede enten avlyste konkurransen for å kunngjøre den på nytt, eller at innklagede stoppet konkurransen inntil saken var behandlet av Klagenemnda for offentlige anskaffelser.
- (9) Samme dag brakte klager saken inn for klagenemnda. I brev 10. juni 2011 informerte innklagede om at kommunen

Anførsler:

Klagers anførsler:

- (10) Innklagede har brutt regelverket ved at konkurransen om levering av vikarer innen helsesektoren er kategorisert i kunngjøringen som offentlig administrasjon, og ikke helsetjenester og helseprodukter, jf. kunngjøringen punkt I.2. Det er i dette punktet oppdragets, og ikke oppdragsgivers, hovedaktivitet som skal angis. Innklagede har benyttet ID170 ved kunngjøringen, men unnlatt å ta med ID166, Helse og sosialarbeidstjenester. I Doffins veiledning for oppdragsgivere gis klart uttrykk for at oppdragsgiver bør inkludere flest mulig relevante kategorier, slik at flest mulig av de aktuelle tilbydere som abonnerer på varsler skal få kjennskap til kunngjøringen. Klager abonnerer på kunngjøringer i kategorien "*Helsetjenester og produkter*", men har ikke mottatt varsling om konkurransen.
- (11) Innklagede har også benyttet feil CPV-kode ved angivelsen av hovedanskaffelsen. Innklagede har benyttet CPV-kode 85140000 for anskaffelsen. CPV-gruppe 85 gjelder helse og sosialarbeidstjenester, og er riktig for dette oppdraget. CPV-koden innklagede har benyttet omfatter imidlertid konsultasjoner og behandling av medisinsk personell, og er ikke en "*diverse post*" for generelle helsetjenester, slik innklagede hevder. CPV-gruppe 851, som koden hører innunder, omhandler primært konsultasjoner av leger og tannleger tilknyttet behandlende institusjoner. Riktig CPV-gruppe for foreliggende anskaffelse vil være 853, "*Social work and related services*", som i følge definisjonen omfatter pleie og omsorg med innkvartering, slik som eldreomsorg og omsorg for handicappede.

Innklagedes anførsler:

- (12) Innklagede har ikke brutt regelverket ved kunngjøringen av konkurransen. Beskrivelsen av oppdragsgiver i kunngjøringen punkt I.2 er korrekt. Det er oppdragsgivers, og ikke oppdragets, hovedaktivitet som skal angis her.
- (13) Innklagede har i kunngjøringen benyttet CPV-koden 85140000 "*Diverse helsetjenester*" for hovedanskaffelsen, og supplert denne med CPV-kodene 79620000 "*Formidling av personale, inkludert midlertidig personale*", 79624000 "*Formidling av pleiepersonale*" og 79625000 "*Formidling av medisinsk personale*" for å beskrive hvilke tjenester det ønskes tilbud på. Denne CPV-klassifiseringen er fullt ut forsvarlig og tilstrekkelig, jf. klagenemndas sak 2010/328. Ettersom anskaffelsen er omfattet av forskriften del II, var det heller ikke nødvendig for innklagede å oppgi full CPV-kode for oppdraget. Innklagede kunne i stedet kun benytte de to første sifrene i CPV-koden som angir gruppen. Gruppekode 85 for hovedanskaffelsen er utvilsomt korrekt, noe klager også har bekreftet.

Sekretariatets vurdering:

- (14) Klager er en potensiell leverandør og har saklig klageinteresse, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder en rammeavtale om levering av vikarer innen helsesektoren, som er en uprioritert tjeneste i kategori 25. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser følger anskaffelsen etter sin art forskrift om offentlige anskaffelser av 7. april 2006 nr. 402 del I og del II, jf. forskriften §§ 2-1 (5).

- (15) Saken gjelder spørsmål om innklagede har brutt regelverket ved å gi uriktige opplysninger i kunngjøringen punkt I.2 og ved å benytte feil CPV-kode i kunngjøringen.
- (16) Det følger av forskriften § 9-1 at kunngjøringer av anskaffelser skal utarbeides i samsvar med kunngjøringsskjemaer utarbeidet av Fornyings- administrasjons og kirkedepartementet.
- (17) Kunngjøringsskjemaet punkt I.2 har tittelen *"TYPE OFFENTLIG OPPDRAGSGIVER OG HOVEDAKTIVITET(ER)"*. Ordlyden i denne tittelen må etter sekretariatets mening klart forstås slik at det i kunngjøringen punkt I.2 skal gis opplysninger om oppdragsgiver, og dennes hovedaktiviteter, ikke den aktiviteten anskaffelsen omfatter. Innklagede har i foreliggende sak krysset av for at innklagede er en *"Fylkeskommune/kommunal administrasjon"* og at innklagedes hovedaktivitet er *"Offentlig administrasjon"*. Slik klagenemndas sekretariat forstår kunngjøringsskjemaet, kan sekretariatet ikke se at disse opplysningene er uriktige, og klagers anførsel fører derfor ikke frem på dette punkt.
- (18) For å vise hva anskaffelsen gjelder, skal oppdragsgiver ved utfylling av kunngjøringsskjemaet angi CPV-kode for anskaffelsen, jf. kunngjøringen punkt II.1.6.
- (19) Ved angivelse av CPV-koden i kunngjøringen, har oppdragsgiver en viss frihet, jf. klagenemndas sak 2010/328. I sakens premiss (25) gjengis følgende fra EU's nettportal om offentlige innkjøp, www.simap.europa.eu, om valg av CPV-kode:

"Ordregivende myndigheder bør vælge den kode, der bedst svarer til deres påtænkte indkøb. Selvom ordregivende myndigheder kan være nødt til at bruge flere koder, er det vigtigt at de udvælger en enkelt kode til udbudsbekendtgørelsens titel. Er en given CPV-kode ikke tilstrækkeligt dækkende bør ordregivende myndigheder henvise til den afdeling, gruppe, klasse eller kategori, der bedre svarer til de påtænkte indkøb – en mere generel kode med flere nuller."

- (20) Innklagede har i foreliggende sak benyttet CPV-kode 85140000 *"Diverse helsetjenester"* ved angivelse av hovedanskaffelsen i kunngjøringen punkt II.1.6. Klager har anført at denne CPV-koden i hovedsak gjelder konsultasjoner og behandling av medisinsk personell, og at innklagede i stedet skulle benyttet CPV-kode 85300000 *"Sosaltjenester og tilhørende tjenester"*.
- (21) Under CPV-koden 85140000, hører blant annet sykepleiertjenester, med CPV-kode 85141200, hjemmesykepleie, med CPV-kode 85141210, og sykepleie på pleiehjem, med CPV-kode 85144100. I konkurransegrunnlaget punkt 1.2 fremgikk det at innklagede skulle ha vikarer innen sykepleie, vernepleie og omsorgsarbeid, eventuelt annet helsepersonell. Det kunne i avtaleperioden også bli behov for leger, bioingeniører, etc. Det ble anslått at leie av sykepleiere ville utgjøre cirka 70 % av anskaffelsen, mens øvrig personell ville utgjøre cirka 30 % av anskaffelsen. Det var videre opplyst at vikarene skulle utføre arbeid på legesenter, sykehjem, hjemmetjenesten (tiltak i pasienters hjem med heldøgntjenester) eller sykestua. Etter det klagenemndas sekretariat kan se, er den typen arbeid som vikarene skulle utføre, nettopp av en slik karakter som de nevnte kategorier under CPV-kode 85140000. Sekretariatet kan på denne bakgrunn ikke se at innklagede har brutt regelverket ved å benytte denne CPV-

koden ved angivelsen av hovedanskaffelsen i kunngjøringen punkt II.1.6. Klagers anførsel fører derfor ikke frem.

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

Anneline Vingsgård
sekretariatsleder

Linda Midtun
rådgiver