



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

Advokatfirmaet Lydersen & Co
Postboks 23
1740 BORGENHAUGEN
Norge
Att: Oddgeir Lydersen

Deres referanse

Vår referanse
2014/0041-7

Dato:
12.05.2014

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Det vises til Deres klage på offentlig anskaffelse av 25. mars 2014 vedrørende drift av tre barnehager i Oslo 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.

Bakgrunn:

Oslo kommune ved byrådsavdelingen for kunnskap og utdanning (heretter kalt innklagede) kunngjorde 9. desember 2013 en konkurranse med forhandling for anskaffelse av drift av tre kommunale barnehager. Av kunngjøringen punkt II.2.1) fremgikk det at innklagede åpnet for å inngi deltilbud. Tilbudsfrist var i kunngjøringen punkt IV.3.2 angitt til å være 6. februar 2014.

I konkurransegrunnlaget punkt 3.3.2 ble det oppstilt følgende kvalifikasjonskrav:

"Leverandøren skal ha økonomisk kapasitet til å gjennomføre oppdraget/kontrakten."

Innenfor tilbudsfristen kom det inn 19 tilbud, herunder tilbud fra Urtehagen Barnehager AS (heretter kalt klager). Klager leverte tilbud på drift av Hausmannsgate barnehage.

Ved brev datert 11. mars 2014 ble klager avvist fra konkurransen som følge av manglende oppfyllelse av ovennevnte kvalifikasjonskrav.

Saken ble brakt inn for klagenemnda for offentlige anskaffelser ved brev datert 25. mars 2014.

Sekretariatets vurdering:

Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder barnehagedrift som er en uprioritert tjeneste. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser følger anskaffelsen derfor etter

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

sin art forskrift om offentlige anskaffelser av 7. april 2006 nr. 402 del I og del II, jf. forskriften § 2-1 (5).

Klager har anført at innklagede har brutt regelverket ved å avvise klager fra konkurransen etter forskriften § 11-10 (1) bokstav a på grunn av manglende oppfyllelse av kravet om "*økonomisk kapasitet*" til å gjennomføre kontrakten, jf. konkurransegrunnlaget punkt 3.3.2.

Det følger av forskriften § 11-10 (1) bokstav a at oppdragsgiver skal avvise leverandører som "*ikke oppfyller krav som er satt til leverandørenes deltakelse i konkurransen*". Ved vurderingen av om kvalifikasjonskravene er oppfylt utøver oppdragsgiver et innkjøpsfaglig skjønn som klagenemnda bare i begrenset grad kan overprøve rettslig, jf. blant annet klagenemndas sak 2012/19 premiss (52). Det avgjørende er om oppdragsgiver har gjort en saklig og forsvarlig vurdering. Hva som ligger i kravet om "*økonomisk kapasitet*" må vurderes på bakgrunn av den konkrete anskaffelsen.

Innklagede har forklart at den årlige omsetningen for barnehagen i Hausmannsgate blir kroner 21 912 000, som vil representere en økning i klagers årlige omsetning på 72 %. Denne store økningen i klagers omsetning, hevder innklagede, medfører en stor risiko for at klager ikke er egnet til å gjennomføre kontrakten på en forsvarlig måte.

Etter sekretariatets oppfatning er det klart ikke grunnlag for å underkjenne denne vurderingen fra innklagedes side. Det er ikke tvilsomt at den potensielle omsetningsøkningen hos leverandørene vil være et relevant moment ved vurderingen av om leverandørene oppfyller kravet om "*økonomisk kapasitet til å gjennomføre oppdraget/kontrakten*". Innklagede har for øvrig opplyst også å ha vektlagt blant annet klagers egenkapital og soliditet ved vurderingen av om kvalifikasjonskravet var oppfylt. Det er ikke holdepunkter for å konstatere at innklagede, i den helhetlige gjennomgangen av leverandørenes økonomi, har lagt uforholdsmessig stor vekt på omsetningsøkningen hos klager eller på annen måte foretatt en uforsvarlig vurdering.

Klagers anførsel om at innklagede har brutt regelverket ved å avvise klager fra konkurransen kan således klart ikke føre frem.

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

Jonn Sannes Ramsvik
sekretariatets nestleder (e.f.)

Peter Aadland
førstekonsulent

Kopi til:

Oslo kommune, byrådsavdelingen for kunnskap og utdanning, Postboks 6538 Etterstad, 0606 OSLO

Att: Trine Amundsen