



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Utdanningsforbundet Oslo
Postboks 9191 Grønland
0134 OSLO
Norge

Deres referanse

Vår referanse
2014/0044-2

Dato:
15.04.2014

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Det vises til Deres klage på offentlig anskaffelse datert 10. april 2014 vedrørende kjøp av barnehagedrift. 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 (heretter kalt innklagede) kunngjorde 18. desember 2013 en konkurranse med forhandling for kjøp av barnehagedrift i syv kommunale barnehager. Av kunngjøringen punkt II.2.1) fremgikk det at innklagede åpnet for å inngi deltilbud på hver av de syv barnehagene. Tilbudsfrist ble i kunngjøringen punkt IV.3.2) angitt til å være 17. februar 2014. I endringskunngjøringer datert 7. og 19. februar 2014 ble tilbudsfristen utsatt, først til 27. februar 2014 og deretter til 4. mars 2014.

Innenfor sistnevnte tilbudsfrist kom det inn deltilbud fra to leverandører, henholdsvis Norlandia Care Group AS (heretter kalt valgte leverandør) og Tårnsvalen Barnehage AS. Valgte leverandør leverte tilbud på Frydenlund, Ospa og Bjørnåsen barnehage, mens Tårnsvalen leverte deltilbud på Grindbakken og Rønningen barnehage.

Etter en vurdering av de innkomne tilbudene, ble Tårnsvalens tilbud avvist av innklagede.

Innklagede gjennomførte forhandlinger med valgte leverandør 17. mars 2014. Etter å ha mottatt reviderte deltilbud ble valgte leverandør deretter tildelt kontrakt for drift av Frydenlund, Ospa og Bjørnåsen barnehage.

Saken ble brakt inn til klagenemnda for offentlige anskaffelser ved brev datert 10. april 2014 fra Utdanningsforbundet Oslo og Fagforbundet Oslo (heretter kalt klager).

Sekretariatets vurdering:

Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder barnehagedrift som er en uprioritert tjeneste med CPV-nummer 85311300-5 ("Barne- og ungdomsomsorg") eller 85312110-3 ("Daginstitusjoner for

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

barn"), begge i tjenestekategori 25. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser følger anskaffelsen derfor etter sin art forskrift om offentlige anskaffelser av 7. april 2006 nr. 402 del I og del II, jf. forskriften § 2-1 (5). Klager har ikke deltatt i konkurransen, og det kan reises spørsmål ved om klager oppfyller kravet om "*saklig interesse*" i klagenemndsforordningen § 6 andre ledd. Ved vurderingen av saklig klageinteresse, skal det innfortolkes et krav til nærhet til den aktuelle anskaffelsen. Klagenemnda skal primært fungere som en arena for de reelle parter, det vil si leverandører og oppdragsgivere, og det er tidligere avgjort at blant annet politiske partier ikke har saklig klageinteresse, jf. avgjørelsen fra klagenemndas leder i sak 2008/160. I noen tilfeller kan interesseorganisasjoner ha saklig klageinteresse, men dette må altså vurderes konkret.

Ettersom sekretariatet har kommet til at klagers anførsel klart ikke kan føre frem, jf. straks nedenfor, er det imidlertid ikke nødvendig å ta endelig stilling til om klager har saklig klageinteresse i å få vurdert sin anførsel av klagenemnda i det foreliggende tilfellet.

Klager har anført at innklagede har brutt det grunnleggende kravet om konkurranse i loven § 5 og forskriften § 3-1 (1) ved ikke å avlyse konkurransen når det kun gjensto én leverandør, fordi det da følger av forskriften § 13-1 (1) at oppdragsgiver har plikt til å avlyse konkurransen.

Det som følger av forskriften § 13-1 (1), er imidlertid at oppdragsgiver "*kan*" avlyse en konkurranse med øyeblikkelig virkning dersom det foreligger en saklig grunn. Bestemmelsen gir altså oppdragsgiver en rett, men ingen plikt til å avlyse konkurransen. Dette er også fastslått i klagenemndas tidligere praksis, jf. blant annet klagenemndas sak 2012/226 i premiss (45). Klagers anførsel om at innklagede hadde plikt til å avlyse konkurransen med henvisning til forskriften § 13-1 (1) fordi det bare gjensto én leverandør i konkurransen, kan dermed klart ikke føre frem. Regelverket inneholder for øvrig heller ingen andre bestemmelser som gir oppdragsgiver plikt til å avlyse en konkurranse ene og alene som følge av at det kun gjenstår én leverandør i konkurransen.

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

Erlend Pedersen
direktør/sekretariatsleder

Peter Aadland
førstekonsulent

Kopi til:

Oslo kommune, byrådsavdelingen for kunnskap og utdanning Rådhuset 0037 OSLO Norge