



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

Mottaker
SolenergiFUSen AS
Kleiva 12
1476 RASTA
Norge
Thor Christian Tuv

Deres ref.: Thor Christian Tuv

Vår ref.: 2015/0104-6

Saksbehandler: Peter Aadland

Dato: 30.11.2015

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 30. september 2015 på Asker kommunes kjøp av solcelleanlegg til Holmen svømmehall. Vi 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 frem.

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

Bakgrunn:

- (1) Asker kommune (heretter innklagede) kunngjorde 19. mai 2015 en åpen anbudskonkurranse for kjøp av solcelleanlegg til Holmen svømmehall. Tilbudsfrist ble i kunngjøringen punkt IV.3.4) angitt til 2. juli 2015.
- (2) Av punkt 3.7.2 ("*Fasade*") i kravspesifikasjonen fremgikk følgende:
"Glasskledning, dobbelfasader, over flere etasjer kan være risikoutsatte konstruksjoner. Solcelleanlegget skal være festet med klips, lim eller satt inn i et profilsystem, på en slik måte at det ikke opptrer uakseptable konsentrerte laster og spenninger. Det anbefales at montasjesystemet oppfyller forslag til Norsk Standard prNS 3510:2015 (Sikkerhetsruter i byggverk - Krav til klasser i ulike bruksområder). Glassruter og innfestingssystemer skal dimensjoneres for opptredende laster. Forslag til Norsk Standard prNS 3510:2015 er nå offentlig tilgjengelig for høring og implementeres høsten 2015."
- (3) Kontrakten skulle ifølge konkurransegrunnlaget punkt 4 tildeles det økonomisk mest fordelaktige tilbudet, basert på "*Pris*" (60 %), "*Kompetanse*" (25 %) og "*Kvalitet*" (15 %).
- (4) Innenfor tilbudsfristen kom det inn fire tilbud, herunder fra Solenergi FUSen AS (heretter klager) og Solel AS.
- (5) Av klagers tilbud fremgikk det at klager tilbød solcellepaneler for fasade levert av ISSOL, et belgisk selskap. Det fremgikk videre at disse panelene "*... er bygget som*

Postadresse:
Postboks 439 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:
Rådhusgaten 4
5014 Bergen

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

laminerte glass-glass paneler, det vil si at både foran og bak solcellene er det en glassplate. Standard solcellepaneler med bare en glassplate foran solcellene kan ikke benyttes som bygningselement i fasader i offentlig rom".

- (6) Ved brev datert 8. september 2015 informerte innklagede om at kontrakten var tildelt Solel AS (heretter valgte leverandør).
- (7) Kontrakt med valgte leverandør ble inngått 25. september 2015.
- (8) Saken ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser ved brev datert 30. september 2015.

Sekretariatets vurdering:

- (9) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder prosjektering, levering og montering av solcelleanlegg, og er kunngjort som en bygge- og anleggsanskaffelse. Anskaffelsens estimerte verdi er i anskaffelsesprotokollen angitt til to millioner kroner. Konkurransen er likevel kunngjort i TED-databasen i henhold til reglene i forskrift om offentlige anskaffelser av 7. april 2006 nr. 402 del I og III. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser legger sekretariatet derfor til grunn at oppdragsgiver, ut fra kravet til forutberegnelighet i loven § 5, har påtatt seg å følge forskriften del I og del III.

Avvisning av tilbud – avvik fra kravspesifikasjonen

- (10) Klager anfører at innklagedes tildeling av kontrakt til valgte leverandør utgjør et brudd på regelverket fordi valgte leverandørs tilbud ikke oppfyller konkurransegrunnlagets minstekrav om en forsvarlig løsning for montering av solcelleanlegg. Klager viser til at det tilbudte solcelleanlegget ikke oppfyller kravene i NS 3510:2015. Det samme gjelder også de øvrige tilbudene i konkurransen. Klagers tilbud hevdes med andre ord å være det eneste tilbudet som oppfyller kravene i konkurransegrunnlaget.
- (11) Sekretariatet forstår klager slik at alle de øvrige tilbudene i konkurransen, herunder valgte leverandørs, skulle vært avvist etter forskriften § 20-13 (1) bokstav e fordi de tilbudte monteringsløsningene inneholder vesentlige avvik fra kravspesifikasjonen.
- (12) Det fremgikk av kravspesifikasjonen at "*[g]lasskledning, dobbelfasader, over flere etasjer kan være risikoutsatte konstruksjoner. Solcelleanlegget skal være festet med klips, lim eller satt inn i et profilsystem, på en slik måte at det ikke opptrer uakseptable konsentrerte laster og spenninger. Det anbefales at montasjesystemet oppfyller forslag til Norsk Standard prNS 3510:2015 (Sikkerhetsruter i byggverk - Krav til klasser i ulike bruksområder). Glassruter og innfestingssystemer skal dimensjoneres for opptredende laster. Forslag til Norsk Standard prNS 3510:2015 er nå offentlig tilgjengelig for høring og implementeres høsten 2015"* (uthevet her).
- (13) Kravet var altså at solcellene på fasaden skulle være festet "*... med klips, lim eller satt inn i et profilsystem, på en slik måte at det ikke opptrer uakseptable konsentrerte laster og spenninger*". Dette i lys av at fasader med solcellepaneler er risikoutsatte konstruksjoner. Det første spørsmålet er om de øvrige tilbudene i konkurransen, herunder valgte leverandørs tilbud, inneholder avvik fra dette kravet.
- (14) NS 3510:2015 er relevant i denne sammenheng, så langt den gir anvisning på løsninger som ivaretar det nevnte kravet, men kan ikke – slik klager legger til grunn – anses som

et minstekrav til utførelsen. Dette følger av innklagedes formulering om at montasjesystemet "*anbefales*" å oppfylle prNS 3510:2015. Det kan også vises til at standarden var på høring når konkurransen ble kunngjort. Den var altså ikke vedtatt og trådt i kraft på dette tidspunkt. Eventuelle avvik fra standarden i de øvrige leverandørenes tilbud, har dermed bare betydning så langt de også utgjør avvik fra kravet om at solcelleanlegget "*skal være festet [...] på en slik måte et det ikke opptrer uakseptable konsentrerte laster og spenninger*".

- (15) Til støtte for at de øvrige tilbudene inneholder avvik fra kravspesifikasjonen, har klager vist til at solcellepaneler med to lag glass – som klager har tilbudt – er en sikrere løsning enn standard solcellepaneler med ett lag glass. Spørsmålet er imidlertid ikke hvilken løsning som er sikrest, men om de løsningene som de andre leverandørene har tilbudt, oppfyller det konkrete kravet som er gjengitt ovenfor. Eventuelle kvalitetsforskjeller mellom klagers tilbud og de øvrige tilbudene, gir ikke holdepunkter for å konstatere at de øvrige tilbudene inneholder avvik fra kravspesifikasjonen. Det er for øvrig også på det rene at kravspesifikasjonen ikke inneholder et uttrykkelig krav om solcellepaneler med to lag glass.
- (16) Klager har videre vist til punkt 4.5 i NS 3510:2015. Kravspesifikasjonen kan som nevnt ikke tolkes slik at oppfyllelse av denne standarden var et minstekrav. Konkurranses grunnlaget inneholder heller ingen henvisning til denne konkrete bestemmelsen i NS 3510:2015. Så vidt sekretariatet kan se gir bestemmelsen uansett bare en beskrivelse av hvordan laminert glass produseres ("*... ved at to eller flere lag glass er limt sammen med ett eller flere lag plastfolie*"). Beskrivelsen kan ikke tas til inntekt for at dette er den eneste måten å produsere solcellepaneler på som forhindrer at det oppstår "*uakseptable konsentrerte laster og spenninger*". Klager har heller ikke påvist at dette er tilfellet.
- (17) Slik saken er opplyst, er det således ingen holdepunkter for at de øvrige tilbudene i konkurransen, herunder valgte leverandørs tilbud, inneholder avvik fra det kravet som innklagede stilte til monteringsløsning i den foreliggende konkurransen. Klagers anførsel om avvisning kan derfor klart ikke føre frem.
- (18) Ettersom sekretariatet har funnet at klagen klart ikke kan føre fram, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. klagenemndsforordningen § 9.

Klageadgang:

Dere kan klage på avvisningsbeslutningen til klagenemndas leder, som i så fall vil avgjøre om klagen likevel skal behandles av klagenemnda. En slik klage må foreligge senest tre virkedager etter at dere er blitt kjent med vår avvisningsbeslutning. Med virkedager menes her alle dager unntatt lørdager, søndager, offentlige helligdager og offentlige fridager. Siden denne fristen er fastsatt i klagenemndsforordningen § 9, har verken sekretariatet eller klagenemndas leder myndighet til å utsette klagefristen. Klagen sendes til sekretariatet, som vil videresende denne til klagenemndas leder for behandling.

Erlend Pedersen
direktør/sekretariatsleder

Peter Aadland
rådgiver

Dokumentet er godkjent elektronisk

Mottaker
SolenergiFUSen AS

Postadresse
Kleiva 12

Poststed
1476 RASTA
Norge

Kontakt/e-post
Thor Christian Tuv
Thor-christian@fusen.no

Kopi til:

Advokatfirmaet Hjort DA

Postboks 471 Sentrum

0105 OSLO
Norge

Ane Grimelid
agr@hjort.no