



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

Mottaker
Projure Advokatfirma DA
Postboks 127 Sentrum
4001 STAVANGER
Norge
Trond Bjørnsen

Deres ref.:
Trond
Bjørnsen

Vår ref.: 2016/0064-12

Dato: 07.11.2016

Avgjørelse - klage på avvisningsvedtak

Klagenemndas sekretariat besluttet 31. oktober 2016 å avvise klage fra Apply TB AS over en åpen anbudskonkurranse om inngåelse av rammeavtale for levering av elektroinstallasjon og materiell. Oppdragsgiver var flere kommuner i Hordaland ved Sunnhordaland Interkommunale Innkjøpsforum (heretter innklagede). Avvisningen er begrunnet med at klagen anses uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9, fordi den klart ikke kan føre frem.

Klager har i rett tid påklaget avvisningsvedtaket til klagenemndas leder, som er klageinstans i dette tilfellet, jf. den samme forskriftsbestemmelsen.

Klager har i korthet anført:

Sekretariatet tar feil når det legger til grunn at konkurransegrunnlaget ikke stiller krav til leverandørene om autorisasjon for elektronisk kommunikasjonsnett (ekomnettautorisasjon) i denne konkurransen. En riktig tolkning av konkurransegrunnlaget viser at det er et nødvendig kvalifikasjonskrav at leverandøren har slik autorisasjon. Uten denne kan ikke oppdraget gjennomføres på lovlig måte. Det har derfor den sterkeste formodning for seg at konkurransegrunnlaget må forstås slik at dette kravet er stilt. Sakens kjerne er at oppdragsgiver, i forbindelse med kvalifikasjonsvurderingen, gjorde en feil ved å overse at valgte leverandør mangler påkrevd autorisasjon. For å forsvare den feilaktige kvalifikasjonsvurderingen, hevder oppdragsgiver i ettertid at ekomnettautorisasjon ikke var angitt som kvalifikasjonskrav.

Bemerkninger fra klagenemndas leder:

Nemndas leder, Rieber-Mohn, har gått gjennom sakens dokumenter, herunder den opprinnelige klagen, tilsvaret, avvisningsvedtaket og klagen over dette.

Leder viser til avsnitt (11) i avvisningsvedtaket der sekretariatet gjengir konkurransegrunnlagets aktuelle kvalifikasjons- og dokumentasjonskrav. Det kan uten videre slås fast at

Postadresse:
Postboks 439 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:
Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

konkurransegrunnlagets ordlyd ikke stiller krav om ekomnettautorisasjon. Spørsmålet blir om et slikt krav, slik klager anfører, må innfortolkes som et nødvendig kvalifikasjonskrav. Det er på det rene at valgte leverandør oppfylte det kvalifikasjonskravet som ordlyden direkte stilte: «*Autorisert installatør*», og dokumentasjonskravet: «*Fagpersonell skal ha minimum sertifikat i gruppe L*».

Leder er uten videre enig med sekretariatet at det ikke kan innfortolkes et krav om ekomnettautorisasjon i konkurransegrunnlaget og slutter seg til det som anføres i avvisningsvedtaket avsnitt (15): «*Selv om det er tilfellet som klager hevder, at denne type arbeider regelmessig vil inneholde arbeider på det elektroniske kommunikasjonsnett, gir dette åpenbart ikke grunnlag for å innfortolke et krav til leverandørenes kvalifikasjoner som rent faktisk ikke er oppstilt*». Leder vil presisere at meningen med uttrykksmåten «*som rent faktisk ikke er oppstilt*», som dette sitatet avsluttes med, må være at det av klager anførte kvalifikasjonskravet er uten forankring i konkurransegrunnlagets ordlyd.

Leder vil videre vise til at det i saken er opplyst at de kommuner som er oppdragsgivere i saken, har ulike leverandører av diverse elektroniske kommunikasjonsnett og har etablert egne service- og kontrollavtaler med de respektive leverandørene. Leder finner ikke grunnlag for å bestride innklagedes opplysning om at det aldri var aktuelt å inkludere disse tjenestene i denne konkurransen, som gjaldt ordinære elektriker- og installasjonsarbeider. Det kan her også nevnes at i konkurransegrunnlagets anbudsskjema er angitt varegruppene: «Kabel, brytere, stikkontakt, sikringer, lamper og ovner», med andre ord vanlig materiell ved elektriske arbeider.

Leder finner på denne bakgrunn at konkurransegrunnlagets ordlyd åpenbart ikke kan tolkes utvidende til å omfatte tjenester som krever ekomnettautorisasjon. Leder er derfor enig med sekretariatet i at klagen klart ikke kan føre frem og må avvises fra behandling i klagenemnda.

Konklusjon:

Klagen tas ikke til følge

Denne avgjørelse sendes klager via e-post. Kopi sendes innklagede til orientering.

Georg Fredrik Rieber-Mohn
Klagenemndas leder

Dokumentet er godkjent elektronisk

<i>Mottaker</i>	<i>Postadresse</i>	<i>Poststed</i>	<i>Kontakt/e-post</i>
Projure Advokatfirma DA	Postboks 127 Sentrum	4001 STAVANGER Norge	Trond Bjørnsen trond.bjornsen@projure.no

Kopi til:

Sunnhordland interkommunale innkjøpsforum	Postboks 304	5402 STORD Norge	Marianne P. Fjeldstad mfj@stord.kommune.no
Stord kommune	Postboks 304	5402 STORD Norge	Marianne Polden Fjeldstad Marianne.Polden.Fjeldstad@stord.kommune.no



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

Mottaker
Projure Advokatfirma DA
Postboks 127 Sentrum
4001 STAVANGER
Norge
Trond Bjørnsen

Deres ref.: Trond
Bjørnsen

Vår ref.: 2016/0064-9

Saksbehandler: Elin Økland

Dato: 31.10.2016

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 4. mai 2016 på offentlige anskaffelse av elektroinstallasjon og materiell. 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) På vegne av kommunene Bømlo, Fitjar, Kvinnherad, Stord og Tysnes kunngjorde Sunnhordland Interkommunale Innkjøpsforum (heretter innklagede) 18. juni 2015 en åpen anbudskonkurranse vedrørende rammeavtale for levering av EL-installasjon og materiell. Anskaffelsens verdi var estimert til 8 000 000 kroner. Avtalens varighet var 4 år med opsjon på 1+1 år. Tilbudsfristen var 22. august 2015.
- (2) Det fremgikk i kunngjøringen punkt II.1.2 at konkurransen gjaldt elektroinstallasjon og materiell, vedlikehold og reparasjon.
- (3) I konkurransegrunnlaget punkt 7.14 "*Tekniske og faglige kvalifikasjoner*" fremgikk det at det var stilt som kvalifikasjonskrav at "*Tilbydar for dette oppdraget skal ha den nødvendige kompetanse for å gjennomføre oppdraget*". Som dokumentasjonskrav var det angitt følgende: "*Autorisert installatør*", "*Fagpersonell skal ha minimum sertifikat gruppe L*". "*Tilbydar som ikkje tilfredsstiller overnemnte kvalifikasjonskrav kan bli avvist*".
- (4) Tildelingskriteriene fremgikk av konkurransegrunnlaget punkt 7.2 hvor det var angitt at "*Pris*" skulle vektas med "*70 % (+/- 5%)*" og "*Service/kvalitetssikring*" med en vekt på "*30 % (+/- 5%)*".

Postadresse:
Postboks 439 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:
Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

- (5) Innen tilbudsfristen mottok innklagede fire tilbud herunder fra Moster Elektro AS (valgte leverandør) for kommunene Bømlo, Fitjar og Stord. Apply TB AS (klager) ble innstilt som leverandør for Kvinnherad kommune.
- (6) Det fremgikk av valgte leverandørs tilbud at det var fremlagt følgende dokumentasjon for oppfyllelse av kvalifikasjonskravet "*nødvendig kompetanse for å gjennomføre oppdraget*": Sertifikat gruppe L. Bemanningsliste med tilhørende sertifikatoversikt. Det var i tillegg levert inn personlig- og bedriftsautorisasjonsnummer hos Direktoratet for samfunnssikkerhet og beredskap.
- (7) Saken ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser 4. mai 2016.

Sekretariatets vurdering:

- (8) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. klagenemndforskriften § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder anskaffelse av elektroinstallasjon og materiell. Anskaffelsens verdi var estimert til 8 000 000 kroner. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser følger anskaffelsen etter sin (opplyste) art og verdi forskrift om offentlige anskaffelser av 7. april 2006 nr. 402 del I og III, jf. forskriften §§ 2-1 og 2-2.

Avvisning av leverandør

- (9) Klager anfører at innklagede har brutt forskriften § 20-12 (1) bokstav a ved ikke å avvise valgte leverandør. Klager hevder at valgte leverandørikke har levert ekomnettautorisasjon (autorisasjon for elektronisk kommunikasjonsnett) og oppfyller dermed ikke kvalifikasjonskravet om "*nødvendig kompetanse for å gjennomføre oppdraget*". Til dette har innklagede vist til at ekomnettautorisasjon verken var angitt som et kvalifikasjonskrav eller som et dokumentasjonskrav, og det var derfor ikke grunnlag for å avvise valgte leverandør.
- (10) Det følger av forskriften § 20-12 (1) bokstav a at oppdragsgiver skal avvise leverandører som "*ikke oppfyller krav som er satt til leverandørens deltakelse i konkurransen*".
- (11) I konkurransegrunnlaget punkt 7.14 "*Tekniske og faglige kvalifikasjoner*" var det angitt at "*Tilbydar for dette oppdraget skal ha den nødvendige kompetanse for å gjennomføre oppdraget*". Som dokumentasjonskrav var det angitt: "*Autorisert installatør*", "*Fagpersonell skal ha minimum sertifikat gruppe L*".
- (12) Spørsmålet blir hvorvidt kvalifikasjonskravet må forstås slik at innklagede hadde stilt krav om at tilbyder måtte ha ekomnettautorisasjon.
- (13) Konkurransegrunnlaget etterspør "*nødvendig kompetanse for å gjennomføre oppdraget*". Som dokumentasjonskrav var det oppgitt at tilbyderne måtte vise til at tilbyder hadde "*Autorisert installatør*". Videre var det angitt at fagpersonell skulle ha "*minimum sertifikat gruppe L*". Det er ikke bestridt at valgte leverandør leverte dokumentasjon i tråd med de dokumentasjonskrav som var oppstilt.
- (14) Klager hevder imidlertid at kvalifikasjonskravet om "*nødvendig kompetanse for å gjennomføre oppdraget*" måtte forstås slik at det var påkrevd å fremlegge autorisasjon for de arbeider som skulle utføres, og at de arbeider som den foreliggende anskaffelsen gjelder, regelmessig vil inneholde arbeider på elektrisk kommunikasjonsnett.

Ekomnettautorisasjon måtte derfor dokumenteres for å kunne oppfylle kvalifikasjonskravet.

- (15) Denne anførselen kan klart ikke føre frem. Slik kvalifikasjonskravet er utformet må det forstås slik at tilbydere som oppfyller dokumentasjonskravet vil være kvalifisert. Selv om det er tilfellet som klager hevder, at denne type arbeider regelmessig vil inneholde arbeider på det elektroniske kommunikasjonsnett, gir dette åpenbart ikke grunnlag for å innfortolke et krav til leverandørenes kvalifikasjoner som rent faktisk ikke er oppstilt.
- (16) Klager har også anført at valgte leverandør ikke har ekomsertifikat, og at dette utgjør et mislighold av avtalen. Under henvisning til sak 2015/27 har klager videre anført at innklagedes manglende håndhevelse av dette misligholdet utgjør en vesentlig endring av avtalen. Det var imidlertid ikke stilt et krav om ekomsertifikat, og siden vurderingen av om det foreligger en vesentlig endring knytter seg til hva som ble avtalt i den forutgående konkurransen, så er det klart at det ikke foreligger et brudd på regelverket som følge av manglende ekomsertifikat. Klagers anførsel kan derfor klart ikke føre frem.
- (17) Ettersom sekretariatet har funnet at klagen klart ikke kan føre frem, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. klagenemndforskriften § 9.

Klageadgang:

Dere kan klage på avvisningsbeslutningen til klagenemndas leder, som i så fall vil avgjøre om klagen likevel skal behandles av klagenemnda. Klagenemndas leder kan bare ta stilling til de faktiske forholdene som er vurdert i denne avvisningen, og det er ikke anledning til å fremme nye rettslige anførsler/påstander. Det holder derfor at du informerer sekretariatet om at du påklager avvisningsbeslutningen.

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. Klagefristen kan ikke forlenges.

Anneline Vingsgård
direktør/sekretariatsleder
Dokumentet er godkjent elektronisk

Elin Økland
rådgiver

<i>Mottaker</i>	<i>Postadresse</i>	<i>Poststed</i>	<i>Kontakt/e-post</i>
Projure Advokatfirma DA	Postboks 127 Sentrum	4001 STAVANGER Norge	Trond Bjørnsen trond.bjornsen@projure. no

Kopi til:

Sunnhordland interkommunale innkjøpsforum	Postboks 304	5402 STORD Norge	Marianne P. Fjeldstad mfj@stord.kommune.no
--	--------------	---------------------	---

