



**Klagenemnda  
for offentlige anskaffelser**

Mottaker  
Konstali Helsenor AS  
Bryggegate 9  
0250 OSLO  
Norge  
Svein Konstali

Deres ref.:  
Svein  
Konstali

Vår ref.: 2016/0096-23

Dato: 25.01.2017

## **Avgjørelse - klage over avvisningsvedtak**

Klagenemndas sekretariat besluttet 17. januar 2017 å avvise klage fra Konstali Helsenor AS (heretter klager) over en åpen anbudskonkurranse om anskaffelse av vikarer innen ulike helsetjenester i Bergen kommune (heretter innklagede). Bakgrunnen for avvisningen var at sekretariatet fant klagen uhensiktsmessig for behandling i nemnda, jf. klagenemndforskriften § 9, fordi den klart ikke kan føre frem.

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

### *Klager har i korthet anført:*

Til tross for at det ikke er begjært, og sekretariatet uttrykkelig har presisert at det ikke tar stilling til spørsmålet om arbeidsmiljøloven er overtrådt, har sekretariatet tatt stilling til dette spørsmålet. Videre er konkurransegrunnlaget av flere grunner uklart. Kjernen i anførselen synes å være at prisformelen i konkurransegrunnlaget i realiteten gir anvisning på at tilbudene vil sammenlignes ut fra timelønn, og ikke ut fra det laveste vikargebyret, som er tildelingskriteriet. Endelig anføres at konkurransegrunnlaget er blitt endret ved innklagedes svar på spørsmål fra klageren.

### *Bemerkninger fra klagenemndas leder:*

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

Leder kan på ingen måte se at sekretariatet har tatt stilling til den uenighet som måtte herske mellom partene om hvorvidt trekk i lønn for utgifter til kost for vikarer som bor utenfor hjemmet, er lovlig i henhold til arbeidsmiljøloven. I premiss (10) i avvisningsvedtaket heter det: «Det kan ikke i seg selv anses som et brudd på likebehandlingsprinsippet at en leverandør gis mulighet for å etablere lovlige ordninger som trekk i lønn med vikarene». Det

**Postadresse:**  
Postboks 439 Sentrum  
5805 Bergen

**Besøksadresse:**  
Zander Kaaes gate 7  
5015 Bergen

Telefon: +47 55 59 75 00    [post@kofa.no](mailto:post@kofa.no)  
Telefaks: +47 55 59 75 99    [www.kofa.no](http://www.kofa.no)

er for det første innlysende at det er likebehandlingsprinsippet i anskaffelsesregelverket sekretariatet her refererer til. Deretter forutsettes det i drøftelsen uten videre at det er lovlige ordninger fra arbeidsgiver om lønnstrekk som er aktuelle, og som skal bedømmes etter anskaffelsesreglene. Hvorvidt det i den aktuelle saken dreier seg om en ulovlig ordning etter arbeidsmiljøloven, må klager eventuelt ta opp etter den prosedyre som denne loven fastsetter. I premiss (7), som klager også viser til i denne forbindelse, dreier det seg kun om en gjengivelse av innklagedes anførsel.

Heller ikke anførselen om uklart konkurransegrunnlag kan føre frem. Det er utvetydig forutsatt i konkurransegrunnlaget at tildeling av kontrakt skal skje til tilbudet med lavest vikargebyr og intet annet. Klager mener å påvise uklarheter ved prisformelen – timelønnen – som etter leders oppfatning synes noe konstruerte. Leder viser for øvrig til premiss (10) i avvisningsvedtaket og slutter seg fullt ut til det sekretariatet her skriver.

Som grunnlag for anførselen om uklart konkurransegrunnlag viser klager også til at timelønnen i selve konkurransegrunnlaget skal være i henhold til lokal tariff i Bergen kommune, mens den i standardkontrakten vedlagt konkurransegrunnlaget skal være i henhold til en landsomfattende tariff. Leder kan ikke se at denne anførselen er fremført tidligere i denne klageprosessen, og den har følgelig ikke vært gjenstand for kontradiktorisk behandling. Leder finner derfor ikke grunn til å ta stilling til den.

Endelig anføres at innklagede endret konkurransegrunnlaget da det på spørsmål fra klager, ble svart at vikarbyråene hadde adgang til å avtale med vikarene at «*kost skal være en del av lønnen*». Heller ikke denne anførselen har noe for seg. Svaret innebar ingen endring av konkurransegrunnlaget, og det er uansett vanskelig å se at det kunne være tale om en vesentlig endring.

Leder er etter dette enig med sekretariatet i at klagen klart ikke kan føre frem, og at den derfor er u hensiktsmessig for behandling i klagenemnda.

#### *Konklusjon:*

Klagen tas ikke til følge, og avvisningsvedtaket opprettholdes.

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

Georg Fredrik Rieber-Mohn  
*Klagenemndas leder*

*Dokumentet er godkjent elektronisk*

*Mottaker*

Konstali Helsenor AS

*Postadresse*

Bryggegate 9

*Poststed*0250 OSLO  
Norge*Kontakt/e-post*Svein Konstali  
Svein.Konstali@helsenor.no*Kopi til:*

Bergen kommune

Postboks 7700

5020 BERGEN  
Norge

postmottak@bergen.kommune.no