



KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

Mottaker
Bekken & Strøm AS
Postboks 333
2803 GJØVIK
Norge

Deres ref.:

Vår ref.: 2017/0110-12

Saksbehandler: Ingvild Hole

Dato: 21.06.2018

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 12. juli 2017 på offentlig anskaffelse av arbeidsklær og verneutstyr. 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) TRV Gruppen AS (innklagede) kunngjorde 27. april 2017 en åpen anbudskonkurranse for anskaffelse av rammeavtale for kjøp av arbeidstøy og verneutstyr. Anskaffelsens verdi ble i konkurransegrunnlaget punkt 1.2 estimert til 3 200 000 kroner. Rammeavtalen gjaldt for en periode på to år, med muligheter for forlengelse. Tilbudsfrist ble i punkt 1.5 angitt til 2. juni 2017.

- (2) I kravspesifikasjonen punkt 2 fremgikk følgende:

«Tilbyder skal beskrive i tilbudet hvordan samtlige punkter i kravspesifikasjonen vil bli ivarettatt. Tilbyder skal fylle ut kravtabellen under med besvarelse på om kravet er oppfylt eller ikke. For at tilbudet skal bli vurdert må alle punktene i dette vedleggets kravskjema besvares. Tabellen fylles ut av tilbyder og leveres sammen med tilbudet. Dersom det ikke er nok plass til kommentarer i skjemaet kan det henvises til vedlegg.

JA – tilbyder skal oppfylle kravet. Svaret forplikter tilbyder til å levere funksjonen eller egenskapen som en del av leveransen.

NEI – tilbyder oppfyller ikke kravet.

Manglende oppfyllelse av kravene vil kunne føre til avvisning av tilbudet.»

Postadresse:

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

Telefon: +47 55 19 30 00 post@knse.no

- (3) I kravspesifikasjonen punkt 2.1 fremgikk «*Krav til produktene*», og krav nr. 2 gjaldt størrelser:

«For avtaleproduktene skal størrelsene extra small (xs) til 3ekstra large (3xl) på klær tilbys. For sko skal størrelsene 37-47 kunne skaffes. Hvis leverandør ikke kan levere arbeidsklær i disse størrelsene, skal dette fremgå av tilbudet.»

- (4) Innklagde mottok ni tilbud før tidsfristen, herunder fra Bekken & Strøm AS (klager).

- (5) I klagers tilbud var det gitt følgende beskrivelse knyttet til krav nr. 2:

«Vinterbekledning går i fra XS til XXXXXL. Uforet vare fra str 44 til 70. Sko skaffes i fra 36-48.»

- (6) Innklagede meddelte klager 11. juli 2017 at selskapets tilbud var avvist:

«Vi beklager å meddele at tilbudet må avvises, siden det ikke er tilbudt alle størrelser som kreves etter konkurransegrunnlaget. Dette anses for et vesentlig avvik, og tilbudet avvises etter forskrift om offentlige anskaffelser § 24-8 (1) bokstav b).»

- (7) Klager henvendte seg til innklagede per telefon, og ba om en nærmere begrunnelse for avvisningen.

- (8) I brev 12. juli 2017 ga innklagede en utdypende begrunnelse for avvisningen:

«I kravspesifikasjonen 2.1 nr. 2, fremgår det at: «For avtaleprodukter skal størrelsene ekstra small (xs) til 3xekstra large (3xl) på klær tilbys». Anskaffelsen gjelder begge kjønn.

Det er offentlig tilgjengelig informasjon hva de ulike tallstørrelsene tilsvarer i bokstavstørrelser. Størrelse xs for herrer tilsvarer størrelse 44, mens xs for damer tilsvarer størrelse 32. Dersom det brukes tallstørrelser, må det derfor [tilbys] størrelser fra xs til kvinner (ca. 34) helt opp til 3xl for menn.

I tilbudet er det tilbudt «Uforet vare fra str 44 til 70», jf. kravspesifikasjonen 2.1 nr. 2. Størrelse 44 tilsvarer xs for menn, men ca. en large for kvinner. Dette imøtekommer derfor ikke kravet i kravspesifikasjonen punkt 2.1 nr. 2.

(...)

Tatt i betraktning hvor vesentlig et tilfredsstillende størrelsesspekter er ved anskaffelse av klær, mener vi at det må anses som et vesentlig avvik at leverandøren ikke tilbyr alle størrelser det bes om, jf. forskriften § 24-8 (1) bokstav b. Dersom avviket aksepteres, vil leverandøren oppnå en uholdbar konkurransefordel på bekostning av øvrige tilbydere.

Konklusjon er derfor at tilbudet må avvises, jf. § 24-8 (1) bokstav b»

- (9) Saken ble bragt inn for Klagenemda for offentlige anskaffelser 12. juli 2017.

Sekretariatets vurdering:

- (10) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder anskaffelse av rammeavtale for kjøp av arbeidsklær og verneutstyr, som er en vareanskaffelse. Anskaffelsens verdi er i konkurransegrunnlaget punkt 1.2 estimert til

3 200 000 kroner. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser 17. juni 2016 nr. 73 følger anskaffelsen etter det opplyste forskrift om offentlige anskaffelser 12. august 2016 nr. 974 del I og III, jf. forskriften §§ 5-1 og 5-3.

Avvisning av tilbud

- (11) Klager anfører at innklagede har brutt regelverket ved å avvise selskapets tilbud, med den begrunnelse at tilbudet inneholdt vesentlige avvik.
- (12) Det følger av forskriften § 24-8 (1) bokstav b at oppdragsgiver «skal avvise et tilbud som inneholder vesentlige avvik fra anskaffelsesdokumentene». Av § 23-3 (2) følger det at «Leverandøren har risikoen for uklarheter i tilbudet».
- (13) Av kravspesifikasjonen punkt 2.1 krav nr. 2 fremgikk det at leverandørene skulle tilby «størrelsene ekstra small (xs) til 3xekstra large (3xl) på klær» og at dersom leverandøren ikke kunne fremskaffe noen av disse størrelsene skulle det fremgå av tilbudet.
- (14) I klagers tilbud var krysset av for at krav nr. 2 var oppfylt. Det var videre gitt følgende beskrivelse knyttet til kravet:

«Vinterbekledning går i fra XS til XXXXXL. Uforet vare fra str 44 til 70. Sko skaffes i fra 36-48.»
- (15) Innklagede vurderte det slik at klager kunne tilby hele størrelsesspekteret i vinterbekledning, men ikke i uforet vare. Her tilbød klager størrelsene 44-70, hvilket innklagede forstod slik at størrelsene XS-M for kvinner (32-42) ikke ble tilbudt.
- (16) Klager hevder imidlertid at det måtte være klart for innklagede at tilbudet var gitt i unisex-størrelser og at det i bransjen er alminnelig kjent at de oppgitte tallstørrelsene tilsvarer unisex-størrelsene XS til 5XL, slik at tilbudet oppfylte kravene i kravspesifikasjonen.
- (17) Kravspesifikasjonen etterspurte klær i størrelsene XS til 3XL. Størrelse benevnt ved tall var ikke det konkurransegrunnlaget etterspurte. Innklagede måtte derfor ved evalueringen av tilbudene ta stilling til hvordan klagers tilbud skulle forstås. Hvilke undersøkelser som ble gjort i denne forbindelse er ikke opplyst. Brevet av 12. juli 2017 viser imidlertid at innklagede har sett det slik at det på bakgrunn av «offentlig tilgjengelig informasjon» kunne konstateres «hva de ulike tallstørrelsene tilsvarer i bokstavstørrelser».
- (18) Det er mulig at det innenfor bransjen som selger arbeidsklær er alminnelig kjent at de oppgitte tallstørrelsene tilsvarer unisex-størrelsene XS til 5XL. Dette var imidlertid ikke oppgitt i klagers tilbud. Dersom klager mente å tilby samme størrelsesspekter for både vinterklær og uforete klær, fremstår det heller ikke naturlig å angi størrelsene med forskjellig betegnelse, slik klager har gjort. For innklagede må derfor opplysningen om at uforet vare ble tilbudt i størrelsene 44 til 70 i beste fall ha fremstått som uklar. Denne uklarheten er det klager som har risikoen for, jf. forskriften § 23-3 (2).
- (19) Siden leverandøren har risikoen for uklarheter i tilbudet, kan det heller ikke fastslås noen plikt for oppdragsgiver til å foreta avklaringer i tilbudet, jf. NOU 2014:4 punkt 25.4.7.2.
- (20) Ettersom det var uklart om klager tilbød flere av de størrelsene oppdragsgiver etterspurte hadde avviket økonomisk betydning for innklagede. Avviket kan heller ikke anses ubetydelig. Når innklagede har valgt å ikke prissette avviket er dette tilstrekkelig til å

konstatere at det foreligger et vesentlig avvik, jf. klagenemndas avgjørelse i sak 2017/63 premiss (36). Klager anførsel kan på denne bakgrunn klart ikke føre frem.

- (21) Klagers øvrige anførsel om at konkurransegrunnlaget var mangelfullt er ikke underbygget, og kan derfor klart ikke føre frem.
- (22) 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 avvisningsvedtaket 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 avvisningsvedtaket.

En slik klage må foreligge senest tre virkedager etter at dere er blitt kjent med vårt avvisningsvedtak. Med virkedager menes her alle dager unntatt lørdager, søndager, offentlige helligdager og offentlige fridager. Klagefristen kan ikke forlenges.

Jonn Sannes Ramsvik
nestleder i sekretariatet

Ingvild Hole
trainee

Dokumentet er godkjent elektronisk

<i>Mottaker</i>	<i>Postadresse</i>	<i>Poststed</i>	<i>Kontakt/e-post</i>
Bekken & Strøm AS	Postboks 333	2803 GJØVIK Norge	ordre@bekkenstrom.no
<i>Kopi til:</i>			
Advokatfirma DLA Piper Norway DA	Postboks 1364 Vika	0114 OSLO Norge	Robert Myhre Robert.Myhre@dlapiper.com
Bekken & Strøm AS	Postboks 333	2803 GJØVIK Norge	Christian Gran christian@bekkenstrom.no