



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

Mottaker
Optimiseit AS
Dillingtoppen 17
1570 DILLING
Norge

Deres ref.:

Vår ref.: 2017/0146-12

Saksbehandler: Sunniva Mariero Leknes

Dato: 01.12.2017

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 2. oktober 2017 på offentlig anskaffelse av IT Service management verktøy. 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) Norsk Tipping (heretter innklagede) kunngjorde 22. september 2017 en konkurranse med forhandling for anskaffelse av IT Service management verktøy. Anskaffelsens verdi var i konkurransegrunnlaget punkt 2.4 angitt å være mellom 8 og 16 millioner kroner over en periode på 5 år. Frist for å levere søknad om deltakelse var i konkurransegrunnlaget punkt 2.7 angitt å være 26. oktober 2017. Tilbudsfrist var angitt å være 8. desember 2017.
- (2) I konkurransegrunnlaget punkt 4 var det stilt opp kvalifikasjonskravene for deltakelse i konkurransen. I punkt 4.4 var det blant annet stilt opp følgende krav:

"Organisasjon – Selskap:

Leverandøren skal ha tilstrekkelig gjennomføringsevne og kapasitet. [...]

Selskapsreferanser:

Leverandøren skal ha erfaring fra minimum 3 tilsvarende oppdrag i løpet av de 3 siste årene."

- (3) Disse kravene kunne dokumenteres på følgende måte:

Postadresse:
Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:
Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

"Kort beskrivelse av selskapet. Beskriv den delen av selskapet som er relevant for denne avtalen. Redegjørelse for leverandørens gjennomsnittlige arbeidsstyrke i løpet av siste 3 år og for de redskaper, maskiner, verktøy, materiell eller teknisk utstyr som leverandøren disponerer over til gjennomføring av avtalen/oppdraget.

[...]

Beskrivelse av leverandørens 3 mest relevante oppdrag i løpet av de siste 3 årene på selskapsnivå. Beskrivelsen må inkludere angivelse av oppdragets verdi, tidspunkt og mottaker (navn, telefon og e-post.) Referanser vil kunne bli kontaktet ved behov for klargjøring av oppdragets relevans. Det er likevel slik at det er leverandørens ansvar å dokumentere relevans gjennom beskrivelsen."

- (4) I skjema for spørsmål og svar datert 13. oktober 2017 har innklagede besvart spørsmål om hvordan nylig etablerte selskaper kan dokumentere kvalifikasjonskravene. Her fremgår følgende:

"Nyetablerte selskap kan dokumentere tilstrekkelig gjennomføringsevne og kapasitet ved en beskrivelse av selskapets totale bemanning innenfor etterspurt kompetanse og hvorfor tilbyder mener at kravet er oppfylt. Tilbyders beskrivelse må være av en slik art at det tydelig fremgår at kravet er oppfylt.

Hva gjelder relevant erfaring, kan tilbyder dokumentere ved beskrivelse og referanser at tilbudte ressurser innehar den etterspurte erfaringen fra tidligere ansettelser/engasjement.

- (5) Saken ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser ved klage av 2. oktober 2017.

Sekretariatets vurdering:

- (6) Slik sekretariatet forstår saken har klager ikke deltatt i konkurransen, angivelig som følge av de kvalifikasjonskravene i konkurransegrunnlaget som her er påklaget. Klager har saklig klageinteresse i å få prøvd anførselen som gjelder lovligheten av kvalifikasjonskravene, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6 (klagenemndsforskriften) og klagenemndas praksis, se blant annet sak 2012/36 premiss (17).
- (7) Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder anskaffelse av IT Service management verktøy. Anskaffelsens verdi er estimert til 8-16 millioner kroner over en periode på fem år. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser av 17. juni 2016 nr. 73 følger anskaffelsen etter sin art og verdi forskrift om offentlige anskaffelser av 12. august 2016 nr. 974 del I og III, jf. forskriften §§ 5-1 og 5-3.
- (8) Klager anfører at innklagede har brutt regelverket ved å oppstille kvalifikasjonskrav som i praksis ekskluderer nye bedrifter. Til dette har innklagede innvendt at kvalifikasjonskravene er relevante for å sikre at leverandøren har de tekniske og faglige kvalifikasjonene som trengs for å utføre kontrakten, og at kvalifikasjonskravene er forholdsmessige.
- (9) Klager har ikke spesifisert hvilke kvalifikasjonskrav som anføres å være i strid med regelverket. Ut fra klagen og de øvrige skrivene i saken legges det til grunn at klagen gjelder kravene til organisasjon og referanser i konkurransegrunnlaget punkt 4.4 som gjengitt i premiss 2 og 3 ovenfor.

- (10) Av forskriften § 16-1 (1) følger det at oppdragsgiver kan stille de krav til leverandørens kvalifikasjoner som følger av forskriften § 16-2 flg. Av bestemmelsens tredje punktum fremgår det at kvalifikasjonskravene skal *"ha tilknytning til, og stå i forhold til leveransen"*.
- (11) Av § 16-5 (1) følger det videre at oppdragsgiver kan *"stille krav som er relevante for å sikre at leverandøren har de tekniske og faglige kvalifikasjonene, inkludert menneskelige og tekniske ressurser og erfaringer, til å utføre kontrakten"*. Ved anskaffelser av tjenester kan oppdragsgiver dessuten *"vurdere leverandørens faglige kvalifikasjoner på grunnlag av hans ferdigheter, effektivitet, erfaring og pålitelighet knyttet til utførelsen av slike tjenester og arbeider"*, jf. (2). Dette kan kreves dokumentert gjennom *"en oversikt over de viktigste vareleveransene eller tjenestene som leverandøren har utført i løpet av de siste tre årene, sammen med opplysninger om kontraktenes verdi, tidspunktet for levering eller utførelse og navn på mottaker"*, jf. forskriften § 16-6 (1) (b).
- (12) Oppdragsgiver råder over et betydelig innkjøpsfaglig skjønn ved vurderingen av om et kvalifikasjonskrav kan sikre at leverandørene er egnet til å kunne oppfylle kontrakten, og om kravet står i forhold til den ytelse som skal leveres, jf. blant annet sak 2013/36 (premiss 39), med videre henvisninger.
- (13) Klager har ikke påvist at det er forhold ved anskaffelsens art og omfang som i seg selv tilsier at kvalifikasjonskravene ikke står i forhold til anskaffelsens karakter, omfang, betydning eller planlagt bruk. Tvert imot synes det å dreie seg om en relativt omfattende anskaffelse hvor det er av betydning for oppdragsgiver at leverandør er i stand til å levere et velfungerende system, jf. også klagenemndas sak 2017/84. Klagers anførsler gir derfor ikke grunnlag for å overprøve innklagedes innkjøpsfaglige skjønn på dette punktet. Sekretariatet bemerker videre at de tilhørende dokumentasjonskravene klart er i tråd med den uttømmende oppstillingen i forskriften § 16-6 (1) bokstav b, h og i.
- (14) Klagers anførsel om at kvalifikasjonskravene er i strid med regelverket kan på denne bakgrunn klart ikke føre frem. Ettersom sekretariatet har funnet at klagen klart ikke kan føre frem, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. klagenemnds forskriften § 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

Dokumentet er godkjent elektronisk

Sunniva Mariero Leknes
rådgiver

Mottaker
Optimiseit AS

Postadresse
Dillingtoppen 17

Poststed
1570 DILLING
Norge

Kontakt/e-post
post@optimiseit.no

Kopi til:

Norsk Tipping AS

Postboks 4414
Bedriftssenteret

2325 HAMAR
Norge

epost@norsk-tipping.no