



KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

Mottaker
Risør Heis og Elektroservice AS
Hestmyrveien 14
4950 RISØR
Norge

Deres ref.:

Vår ref.: 2018/0098-7

Saksbehandler: Erik Gabrielsen

Dato: 05.04.2018

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 15. februar 2018 på offentlig anskaffelse av rammeavtale for håndverkertjenester. Vi har besluttet å avvise klagen som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9. Det er klart at oppdragsgiver hadde saklig grunn til å avlyse konkurransen, og klagen kan derfor klart ikke føre frem.

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

Bakgrunn:

- (1) Risør kommune (heretter innklagede) kunngjorde 19. september 2017 en åpen tilbudskonkurranse for inngåelse av rammeavtale om håndverkertjenester. Anskaffelsens verdi var i kunngjøringen punkt II.1.5 angitt å være tre millioner kroner. Tilbudsfrist var i kunngjøringen punkt IV.2.2 angitt å være 31. oktober 2017 klokken 12.
- (2) Det fremgikk av konkurransegrunnlaget at anskaffelsen gjaldt håndverkertjenester innen følgende faggrupper:

«•Tømrer/snekker

• Taktekker

• Betong/murer

• Rørlegger

• Blikkenslager/ventilasjon

• Elektriker

• Maler/tapetserer/gulvlegger».

Postadresse:

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

- (3) Det var anledning til å gi tilbud på én, flere eller alle faggruppene. Det ville bli foretatt en separat tildelingsvurdering for hver enkelt faggruppe og maksimalt tildeles én kontrakt for hver faggruppe.
- (4) Til leverandørenes tekniske og faglige kvalifikasjoner var det i konkurransegrunnlaget punkt 3.4 stilt følgende krav:

«Krav	Dokumentasjonskrav
<i>Det kreves erfaring og gode referanser fra tilsvarende oppdrag med tilhørende tjenester.</i>	• <i>En oversikt over de 10 viktigste leveranser/kontrakter de siste tre år (må være relevant i forhold til denne kontrakten). For hver av leveransene skal det gis opplysninger om hva kontrakten omfattet og verdien på denne, tidspunkt for leveransen samt navnet på mottakeren med telefonnr./e-post som oppdragsgiver kan kontakte ved behov for dette (uten kontakt med tilbyder). Oppdragsgiver står fritt til å velge hvor mange og hvilke av de oppgitte referanser som blir kontaktet.</i>
<i>Leverandør må ha tilstrekkelig gjennomføringsevne og kapasitet. Stor ordretilgang eller andre omstendigheter skal ikke medføre at tjenesten ikke kan leveres. Det kreves at firmaet/ansatte innehar fagbrev eller som har annen tilstrekkelig fagutdannelse innenfor aktuelt fagfelt.</i>	• <i>Kort beskrivelse av tilbyders organisasjon og serviceapparat som skal utføre oppdraget. Det skal gis oversikt over antall personer, fagkompetasne, erfaringer og godkjenninger.</i>
<i>Leverandørens godkjenninger</i>	<i>Det skal dokumenteres sentral godkjenning i min tiltaksklasse 2. Tilbyder kan sannsynliggjøre på annen måte at tilsvarende lokal godkjenning kan oppnås, for eksempel ved kopi av tidligere tildelt ansvarsrett.</i> <i>Dersom foretaket ikke innehar sentral godkjenning, skal det vedlegges dokumentasjon som sannsynliggjør at tilsvarende lokal godkjenning kan oppnås.</i> <i>For utenlandske tilbydere skal det dokumenteres tilsvarende kompetanse slik at lokal</i>

	<i>godkjenning kan oppnås. For krav henvises til www.be.no.»</i>
--	---

- (5) Tildeling av kontrakt ville skje på basis av hvilket tilbud som oppnådde flest poeng etter en gitt modell. Det maksimale antallet totalpoeng var 60 og ble fordelt på kriteriene «*Leverandørens tekniske og faglige kvalifikasjoner jfr. 3.4*» (maksimalt 20 poeng), timepriser (maksimalt 30 poeng), påslagsfakter for materialer (maksimalt fem poeng) og påslagsfaktor for tiltransportert underleverandør (maksimalt fem poeng).
- (6) For elektrikertjenester, som foreliggende klage gjelder, mottok innklagede tre tilbud, herunder fra Risør Heis og Elektroservice AS (heretter klager).
- (7) Det fremgikk av tilbudsevalueringen datert 7. november 2017 at klager skulle tildeles kontrakt for elektrikertjenester.
- (8) Innklagede meddelte 20. desember 2017 at konkurransen var avlyst og ga følgende begrunnelse:

*«Vi vil informere med dette at det ble avdekket en del forhold i dette anbudet som gjør at det er ikke lenger forsvarlig for kommunen å inngå avtalene sånt som det er.
Så vi velger å avlyse konkurransen og etter at vi retter feilene vi evnt. lyser ut på nytt.
Dette gjelder alle fag. Se vedlegg for mer info.»*
- (9) Saken ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser 15. februar 2018.

Sekretariatets vurdering:

- (10) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. klagenemndsforordningen § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder inngåelse av rammeavtale om håndverkertjenester som er en bygge- og anleggsanskaffelse. Anskaffelsens verdi var i kunngjøringen punkt II.1.5 angitt å være tre millioner kroner. 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 II, jf. forskriften §§ 5-1 og 5-3.

Avlysning av konkurransen

- (11) Klager anfører at innklagede har brutt regelverket ved å avlyse konkurransen uten at det forelå saklig grunn til avlysning.
- (12) Det følger av forskriften § 10-4 at oppdragsgiver «*kan avlyse konkurransen med øyeblikkelig virkning dersom det foreligger saklig grunn*».
- (13) I innklagedes begrunnelse for avlysningen ble det vedlagt en vurdering fra en advokat som anbefalte oppdragsgiver å avlyse konkurransen. I vurderingen er det vist til flere grunnlag for avlysningsrett og -plikt. Blant annet er det vist til at et av tildelingskriteriene er det samme som et av kvalifikasjonskravene, og at tildelingskriteriet derfor var ulovlig.
- (14) I dette tilfellet har innklagede benyttet et tildelingskriterium som direkte henviser til kravene til leverandørens faglige og tekniske kvalifikasjoner. Selv om forskriften § 8-11 (3) gir oppdragsgiver adgang til å «*bruke det samme vurderingstemaet både som kvalifikasjonskrav og tildelingskriterium*», kan det åpenbart reises spørsmål ved om henvisningen er egnet som kriterium for å identifisere tilbudet med best forhold mellom pris eller kostnad og kvalitet. Hvorvidt dette er tilfellet her, gir foreliggende sak ingen

foranledning til å vurdere nærmere. Også en reell rettslig uklarhet med hensyn til om det foreligger et ulovlig tildelingskriterium kan utgjøre en saklig grunn til avlysning, jf. klagenemndas avgjørelse i sak 2015/147 premiss 25 med videre henvisninger. Sekretariatet viser i denne forbindelse til den juridiske utredningen innklagede har innhentet, som gjør det klart at det i beste fall foreligger reell rettslig usikkerhet knyttet til tildelingskriteriets lovlighet.

- (15) Sekretariatet har på denne bakgrunn kommet til at innklagede hadde saklig grunn til å avlyse konkurransen. Siden sekretariatet på dette grunnlag har kommet til at det forelå saklig grunn til avlysning, anses det ikke nødvendig å vurdere de øvrige påpekte grunnlagene for saklig grunn til avlysning.
- (16) Klager har påpekt vanskeligheter med gjennomføring av ny konkurranse siden oppdragsgiver har formidlet alle tilbydernes tilbudspriser. Dette har imidlertid ikke avgjørende betydning for spørsmålet om hvorvidt konkurransen kunne avlyses.
- (17) Saken avvises på denne bakgrunn fra behandling i klagenemnda.

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 Klagenemndssekretariatet

Erik Gabrielsen
Førstekonsulent

Dokumentet er godkjent elektronisk

Mottaker

Risør Heis og Elektroservice AS

Risør kommune

Postadresse

Hestmyrveien 14

Postboks 158

Poststed

4950 RISØR

Norge

4952 RISØR

Norge

Kontakt/e-post

firma@risorelektro.no

Jurij Kirol

jurij.kirol@risor.kommune.no