



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

Mottaker
Tjeldsund Skyssbåtservice Mathisen
Storelvveien 1
9436 KONGSVIK
Norge

Deres ref.:

Vår ref.: 2016/0011-5

Saksbehandler: Line Rakner

Dato: 29.02.2016

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 14. januar 2016 på offentlig anskaffelse om drift av båtruten Smiberget - Hov. 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 fram.

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

Bakgrunn:

- (1) Nordland fylkeskommune (innklagede) kunngjorde 16. oktober 2015 en åpen anbudskonkurranse for drift av båtruten Smiberget - Hov. Konkurransen gjelder en uprioritert tjeneste i kategori 19, som er kunngjort i henhold til forskrift om offentlige anskaffelser del I og II. Tilbudsfrist var 12. november 2015.
- (2) Obligatoriske krav og kvalifikasjonskrav i konkurransen var angitt i konkurransegrunnlaget punkt 3.2:

"Minimumskrav – attester

Attest for skatt og merverdiavgift

Tilbyder skal fremlegge attest for betaling av skatt og merverdiavgift fra skatteetaten i kommunen der tilbyderen har sitt hovedkontor. Attesten skal ikke være eldre enn 6 måneder regnet fra tilbudsfristens utløp.

HMS – egenerklæring

Tilbyder skal fremlegge en egenerklæring om at tilbyderen oppfyller, eller ved eventuelt tildeling av kontrakt vil oppfylle, lovbestemte krav i Norge når det gjelder helse, miljø og sikkerhet.

Postadresse:
Postboks 439 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:
Rådhusgaten 4
5014 Bergen

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

Firmaattest

Det kreves at tilbyder har et lovlig etablert foretak. Dette dokumenteres ved at tilbyder fremlegger firmaattest.

Politiattest

Tilbyder skal fremlegge politiattest (vandelsattest) for daglig leder, ikke eldre enn 6 måneder.

Dokumentasjon for arbeidsvilkårene

Tilbyder skal fremlegge egenerklæring om at både egne ansatte eller ansatte hos undertransportører fyller vilkårene i FOR 2008-02-08 nr. 112: Forskrift om lønns og arbeidsvilkår i offentlige kontrakter."

- (3) I tillegg var det under punkt 6, "Krav til gjennomføring av transportoppdraget", oppstilt et krav om at leverandørene pliktet å stille bankgaranti tilsvarende 10 % av kontraktens verdi. Det var opplyst at det i forbindelse med innlevering av tilbud var "tilstrekkelig med "Villighetserklæring" fra finansieringsinstitusjon som uten forbehold bekrefter at bankgaranti vil bli stilt senest ved kontraktsinngåelse".
- (4) Innen tilbudsfristen mottok innklagede to tilbud. Disse var fra Tjeldsund Skyssbåtservice AS (klager) og Båt- og Motorservice AS (valgte leverandør).
- (5) I klagers tilbud var det fremlagt tilbudsskjema og fartøyskjema, og ingen annen dokumentasjon utover dette.
- (6) Det fremgår av anskaffelsesprotokollen, datert 12. november 2012, at:

"Tjeldsund skyssbåtservice as oppfyller ikke kravspesifikasjonens minstekrav og må således avvises. Båt- og motorservice as oppfyller kravspesifikasjonens minstekrav slik det fremkommer i konkurransegrunnlaget og er innstilt som vinner."
- (7) Det er inngått kontrakt mellom innklagede og valgte leverandør.

Sekretariatets vurdering:

- (8) Klager har deltatt i konkurransen, og har saklig klageinteresse, jf. klagenemndforskriften § 6. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder drift av båtruten Smiberget – Hov, som er en uprioritert tjeneste i kategori 19. 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 II, jf. forskriften §§ 2-1 og 2-1 (5).

Avvisning av klager

- (9) Klager anfører at innklagede har brutt regelverket ved å avvise klager. Til dette har innklagede innvendt at klager ikke har dokumentert oppfyllelse av noen av kravene i konkurransegrunnlaget punkt 3.2 og 6. Klager har opplyst at det ble ansett som unødvendig å levere dokumentasjon for oppfyllelse av disse kravene siden selskapet har hatt den aktuelle båtruten de siste åtte årene.

- (10) Ett av dokumentene klager ikke fremla i tilbudet sitt, var skatteattest. I forskriften § 11-10 (1) bokstav b, er det bestemt at leverandører som ikke fremlegger skatteattest i samsvar med § 8-7, skal avvises med forbehold av § 12-3 (tilleggsfrist for ettersending av dokumenter).
- (11) Klager fremholder at innklagede skulle etterspurt dokumentasjonen som manglet i klagers tilbud.
- (12) Det følger av forskriften § 12-3 at "*[d]ersom en eller flere leverandører ikke har levert HMS-egenerklæring, skatteattest eller offentlig tilgjengelig dokumentasjon av at krav til leverandøren er oppfylt, kan oppdragsgiver fastsette en kort tilleggsfrist for ettersending av disse dokumentene*".
- (13) Bestemmelsen gir altså kun en rett for oppdragsgiver til å be om ettersending, men pålegger ingen plikt til å gjøre dette. Det er tilbyderne som har risikoen for at tilbudene inneholder den dokumentasjonen som er etterspurt. I klagenemndas praksis er det lagt til grunn at det i enkelte tilfeller kan foreligge en plikt til å be om ettersending av dokumentasjon, se klagenemndas sak 2004/81. Det at klager har hatt kontrakten om båtruten tidligere, er imidlertid ikke et forhold som tilsier at innklagede hadde plikt til å innhente dokumentasjon fra klager eller som innebærer at klager kunne unnlate å innsende etterspurt dokumentasjon.
- (14) Basert på dette, var det ikke et brudd på regelverket å avvise klager, da innklagede hadde en plikt å avvise klager i medhold av forskriften § 11-10 (1) bokstav b. Klagers anførsel fører klart ikke frem.
- (15) Ettersom innklagede hadde plikt til å avvise klager fra konkurransen på grunn av manglende skatteattest, finner ikke sekretariatet grunn til å vurdere om innklagede også hadde plikt til å avvise klager på grunn av manglende oppfyllelse av de andre kravene i konkurransegrunnlaget punkt 3.2 og 6.
- (16) Ettersom sekretariatet har funnet at klagen klart ikke kan føre fram, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. klagenemndeforskriften § 9.

Klageadgang:

Dere kan klage på avvisningsbeslutningen til klagenemndas leder, som i så fall vil avgjøre om klagen likevel skal behandles av klagenemnda. 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. Siden denne fristen er fastsatt i klagenemndeforskriften § 9, har verken sekretariatet eller klagenemndas leder myndighet til å utsette klagefristen. Klagen sendes til sekretariatet, som vil videresende denne til klagenemndas leder for behandling.

<i>Mottaker</i>	<i>Postadresse</i>	<i>Poststed</i>	<i>Kontakt/e-post</i>
Tjeldsund Skyssbåtservice Mathisen	Storelvveien 1	9436 KONGSVIK Norge	kjartan.mathisen@gmail.com
Nordland fylkeskommune		8048 BODØ Norge	post@nfk.no