

MELAND KOMMUNE
v/Haakon Anderssen
Postboks 79, 5906 Frekhaug

Bergen, 25. juni 2019
Dok.ref: #-_
Saksansvarlig advokat:
Thomas Nordby

KLAGE PÅ AVVISNING

1. INNLEDNING

Det vises til brev mottatt i dag 25. juni 2019, hvor det fremgår at Meland kommune har besluttet å avvise Nettstar AS ("Nettstar") fra konkurranse om bredbåndutbygging.

Som hjemmel for avvisningen vises det til forskrift om offentlige anskaffelser (FOA) § 24-8 første ledd, og at Nettstar ikke tilfredsstillter minstekrav til frist for utbygging.

På vegne av Nettstar påklages herved avvisningen. Tilbudet fra Nettstar inneholder ingen avvik fra anskaffelsesdokumentene, og derved heller ikke noe vesentlig avvik som medfører avvisningsplikt, jf. § 24-8 første ledd.

2. TILBUD FRA NETTSTAR AVVIKER IKKE FRA KRAV

I avvisningsbrevet av 25. juni 2019 vises til "*punkt 6 som omhandler frist for ferdigstillelse*". Det antas at kommunen sikter til Bilag 1 – Oppdragsgivers kravspesifikasjon, og krav nr. 6 i dette bilaget hvor det følger at

"Utbyggingen skal som utgangspunkt ferdigstilles senest 12 måneder fra kontraktsignering"

Kommunen synes å hevde at kravet ikke er oppfylt, og at dette vises gjennom levert prosjektplan uten at dette er nærmere redegjort for.

Ut fra tilbudet som er levert er det ikke tvilsomt at Nettstar oppfyller kravet. For det første inneholder tilbudet et utfylt "Bilag 1 – Oppdragsgivers kravspesifikasjon" hvor det helt klart og entydig fremgår at Nettstar oppfyller kravet gjennom at det er krysset av for "ja" på dette kravet.

Dernest kan det vises til tidsplan vedlagt i tilbudet som tar utgangspunkt i kontraktsignering i mai 2019 (ihht. estimat i konkurransegrunnlag), og angir ferdigstillelse innen 12 måneder (mai 2020). I pkt. 4 av tilbudsbrevet er det forklart at planen tar utgangspunkt i estimert signeringstidspunkt (10. mai 2019), og at utbyggingen er ferdigstilt innen 12 måneder. Siden

tidspunktet for kontraktsignering ikke er endelig fastsatt eller kjent, er det naturlig å ta utgangspunkt i estimert tidspunkt for signering. Selve kravet tar også utgangspunkt i 12 måneders utbyggingstid - og ikke en konkret dato for ferdigstillelse.

Den ukjente faktoren er *når* kontrakt faktisk blir signert, men planen dokumenterer i alle tilfeller at utbygging skjer innen 12 måneder fra signeringstidspunktet, og dermed at kravet er oppfylt. Motsatt er det ingen indikasjoner i tilbudet om at Nettstar forutsetter en lengre utbyggingsperiode.

At det ikke foreligger avvik bekreftes ytterligere av utfylt tilbudsskjema fra Nettstar, hvor det er krysset av for at

"tilbudet er gitt med basis i oppdragsgjevar sitt anbudsgrunnlag m/vedlegg, utan avvik eller endringer fra vår side"

På bakgrunn av det ovennevnte er det helt åpenbart at det ikke foreligger avvik til krav nr. 6 om at utbygging i utgangspunktet skal skje innen 12 måneder fra kontraktssignering. Det foreligger dermed ikke grunnlag for å avvise Nettstar.

For øvrig bemerkes det at formuleringen i kravet er at utbyggingen *i utgangspunktet* skal skje innen 12 måneder. Hva som er ment med dette er uvisst. I tillegg så har kommunen allerede evaluert og godkjent tilbudet fra Nettstar – hvilket åpenbart var riktig. Kommunen kan ikke endre dette i etterkant som en slags "straff" for at Nettstar påklaget den opprinnelige tildelingsbeslutningen. Siden det er klart at tilbudet ikke inneholder avvik og at det dermed uansett ikke er grunnlag for avvising, finner Nettstar ikke grunn til å redegjøre nærmere for disse øvrige forholdene i denne omgang.

3. AVSLUTTENDE BEMERKNINGER

Det foreligger ikke grunnlag for å avvise tilbudet fra Nettstar, og kommunen anmodes om å omgjøre avvissingsbeslutningen umiddelbart, og medta Nettstar i ny evaluering og tildeling i konkurransen. Det vises i den sammenheng til brev sendt tidligere i dag vedrørende ny evaluering.

Det bes om tilbakemelding **innen torsdag kl. 12.00** om kommunen fastholder avvisingen. Om avvisingen fastholdes, vil det tas rettslig skritt for å stanse den kommende tildelingen, og få omgjort den feilaktige avvissingsbeslutningen fra kommunen.

For øvrig gjentas det at videre korrespondanse i saken skal sendes til undertegnede.

Imøteser snarlig tilbakemelding.

Med vennlig hilsen
ADVOKATFIRMAET SCHJØDT AS



Runar Bråthen
advokat
RUBR@SCHJODT.NO