



Intensjonskunngjøring

Utbedring av innseilingen til Borg havn – Doffin-referanse 2023-363350

Planlagt endring/forlengelse av ferdigstillelsesfrist

1. INNLEDNING

Det fremgår av fremdriftsplanen i konkurransegrunnlaget at kontraktsarbeidene skal igangsettes så snart som mulig etter 1. september 2024, og fullføres «senest 1. mai 2026». Av hensyn til naturmiljøet og friluftsliv, er det ikke tillatt med anleggsaktivitet mellom 1. mai og 1. september.

Fremdriftsplanen er basert på en forutsetning om at Kystverket får innvilget en søknad hos Miljødirektoratet om å utvide anleggsperioden fra september–desember til januar–april, slik at den totale anleggsperioden blir på totalt 16 måneder. Miljødirektoratets vedtak er forsinket, og er i skrivende stund ikke truffet. Dersom Kystverket ikke får tillatelse fra Miljødirektoratet, vil tilgjengelig anleggsperiode bli redusert til åtte måneder, i stedet for 16 måneder som planlagt.

En anleggsperiode på åtte måneder vil være for kort, og innebære en betydelig begrensning sammenlignet med konkurransegrunnlagets forutsetning. Dersom ikke Kystverket får innvilget søknad om anleggsperiode fra januar til april, vil Kystverket derfor forskyve sluttfristen for å kompensere for reduksjonen i tilgjengelig anleggsperiode.

2. RETTSLIGE UTGANGSPUNKTER

Før tilbudsfristens utløp kan oppdragsgiver foreta endringer i anskaffelsesdokumentene «som ikke er vesentlige», jf. anskaffelsesforskriften («FOA») § 14-2 (1).

Det følger av Kofa-praksis at en endring av anskaffelsesdokumentene er vesentlig hvis den kan påvirke potensielle leverandørers ønske om eller mulighet til å delta i konkurransen,¹ jf. sak 2018/521. Avgjørelsen er fulgt opp av Kofa i blant annet sakene 2019/590 (avsnitt 29), 2019/262 (avsnitt 75), 2023/544 (avsnitt 34) og 2021/624 (avsnitt 57).

Opplysninger om leveringstidspunkt kan ha betydning for leverandørenes vurdering av om de skal delta i konkurransen, jf. eksempelvis Kofa-sak 2019/29 (avsnitt 73), 2017/100 (avsnitt 31), 2020/658 (avsnitt 89), 2018/126 (avsnitt 71) og lagmannsrettens avgjørelse i sak LA-2007-135920 *Wegger & Kvalsvik Entreprenør*.

En «rent teoretisk mulighet» for at andre leverandører ville kunne ha deltatt, er imidlertid ikke nok, jf. Kofas avgjørelse i sak 2023/55 avsnitt 104.

¹ Vurderingstemaet i FOA § 14-2 overlapper på dette punktet med det som er vurderingstemaet i § 28-2 bokstav a om vesentlige endringer i inngåtte kontrakter. Vurderingstemaet overlapper også med praksis fra Kofa etter FOA del II § 8-15 og del III § 20-6 om inngåelse av kontrakt etter utløpet av vedståelsesfristen, jf. eksempelvis sak 2018/126 avsnitt 65-66, med videre henvisning til NOU 2010:2.

3. KONKRET VURDERING

Det er ikke tvilsomt at det utgjør en endring av anskaffelsesdokumentene å forlenge ferdigstillelsesdatoen fra 1. mai 2026 til 31. desember 2027. Slik Kystverket vurderer det, er endringen imidlertid ikke vesentlig, jf. FOA § 14-2 (1).

Det fremgår av den praksisen som er nevnt ovenfor, at det er særlig endringer i *kontraktoppstart* som blir ansett å påvirke deltakerinteressen, og som dermed blir ansett som vesentlige i anskaffelsesregelverkets forstand. Endringer i *byggetid* e.l. sammenlignet med det som er angitt i anskaffelsesdokumentene, vil også fort bli ansett som en vesentlig endring.

Endringen i Borg havn-anskaffelsen gjelder ferdigstillestidspunktet, som i mindre grad påvirker leverandørens valg om å delta i konkurransen. Oppstartstidspunktet i Borg havn-anskaffelsen vil være det samme som angitt i oppdragsbeskrivelsen punkt 1.4, det vil si så snart som mulig etter 1. september 2024. Byggetiden/anleggsperioden vil også være den samme før og etter endringen, det vil si 16 måneder.

De ovennevnte omstendighetene gjør etter Kystverkets vurdering at der ikke er holdepunkter for at endringen kan anses å påvirke deltakerinteressen. I denne anskaffelsen er det først og fremst oppstartstidspunktet som kan tenkes å kollidere med andre oppdrag, og som dermed vil være det begrensende elementet for deltakelse i konkurransen. Dette endres ikke ved en forskyvning av sluttfristen. En forskyvning av deler av arbeidene tre år frem i tid vil ikke på samme måte begrense deltakelsen, da det ikke er grunn til å tro at dette vil kollidere med andre oppdrag på en slik måte at det begrenser mulighetene for å delta i konkurransen.

I tillegg er endringen nødvendig for å opprettholde en utførelsestid på 16 måneder som forutsatt i konkurransegrunnlaget. Dersom ferdigstillelsesfristen ikke utsettes, vil derimot tilgjengelig utførelsestid bli betydelig redusert. Dette vil i så fall innebære en forskyvning av risikofordelingen og balansen i kontrakten.