



KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

Adresseinformasjon fylles inn ved ekspedering. Se mottakerliste nedenfor.

Deres ref.:

Vår ref.: 2022/1041-8

Saksbehandler: Synne Martinussen

Dato: 05.10.2022

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 5. august 2022 på offentlig anskaffelse av bygging av takoverbygg over to innganger ved Rognan ungdomsskole. 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) Saken gjelder Saltdal kommunes (heretter *innklagede*) anskaffelse av takoverbygg over inngangspartiene ved Rognan ungdomsskole.
- (2) I henhold til Saltdal kommunes vedlikeholdsplan for offentlige bygg 2022-2025 var det avsatt 250 000 kroner for etablering av takoverbygg over inngangspartiene ved Rognan ungdomsskole.
- (3) Kommunens byggeforvaltning og skolens ledelse gjennomførte et befaringsmøte av Rognan ungdomsskole den 5. mai 2022. Rektor ved skolen hadde invitert selskapet Pettersen Byggservice AS til befaringen, slik at de kunne komme med et tilbud på oppdraget.
- (4) Den 16. juni 2022 mottok innklagede et tilbud på e-post fra Pettersen Byggservice AS (heretter *valgte leverandør*). Tilbudet hadde en totalverdi på 344 000 kroner ekskl. mva. Innklagede aksepterte tilbudet muntlig samme dag. Det foreligger ikke en skriftlig nedtegnelse av avtalen.

Postadresse:

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

- (5) Innklagede leverte inn byggesøknad på tiltaket den 17. juni 2022. Søknaden ble innvilget 28. juni 2022.
- (6) Innklagede oppdaget på et senere tidspunkt at tilbudet inneholdt flere forhold som ikke var i tråd med beskrivelsen som var gitt. Dette ble først oppdaget etter at innklagede hadde betalt en delfaktura for kjøp av materiell på 120 000 kroner ekskl. mva. med betalingsforfall 14. juli 2022. Som følge av dette valgte innklagede å bringe avtalen til opphør, og prosjektet er stanset i påvente av prosjektering og konkurranseutsetting.
- (7) Den 2. august 2022 ba Rognan Byggsenter AS (heretter *klager*) om innsyn i anskaffelsesprosessen vedrørende byggearbeider ved Rognan ungdomsskole.
- (8) Innklagede besvarte innsynsbegjæringen i e-post datert 8. august 2022. Innklagede erkjente at de ikke hadde fullt anskaffelsesregelverket, og at de derfor ikke kunne fremlegge dokumenter som viste at det var gjennomført en konkurranse.
- (9) Saken ble klaget inn for Klagemnda for offentlige anskaffelser 5. august 2022.

Sekretariatets vurdering:

- (10) Saken gjelder påstand om ulovlig direkte anskaffelse. I slike saker gjelder det ikke noe krav om saklig klageinteresse, jf. forskrift om klagemnd for offentlige anskaffelser (klagemndsforskriften) § 13a første ledd. Klagen er rettidig, jf. klagemndsforskriften § 13a andre ledd.
- (11) Klager anfører at innklagede har gjennomført en ulovlig direkte anskaffelse ved å inngå direkte kontrakt med valgte leverandør om bygging av takoverbygg ved Rognan ungdomsskole.
- (12) En ulovlig direkte anskaffelse er «*en anskaffelse som ikke er kunngjort, selv om det foreligger en kunngjøringsplikt*», se blant annet merknadene til anskaffelsesloven § 12 i Prop. 51 L (2015-2016).
- (13) Utgangspunktet er at oppdragsgiver har plikt til å kunngjøre i Doffin alle anskaffelser som overstiger 1,3 millioner kroner ekskl. mva., jf. forskriften §§ 5-1 andre ledd, og 8-17 første ledd. Anskaffelser som overstiger EØS-terskelverdien i forskriften § 5-3, skal i tillegg kunngjøres i TED-databasen.
- (14) Anskaffelsen gjelder bygging av takoverbygg ved Rognan ungdomsskole, som er en bygge- og anleggsanskaffelse. Kontrakten som er inngått med valgte leverandør har etter det opplyste en verdi på totalt 344 000 kroner ekskl. mva.
- (15) Kontraktens verdi på 344 000 kroner ekskl. mva., er under de kunngjøringspliktige terskelverdiene i forskriften §§ 5-1 og 5-3. Anskaffelsen følger forskriften del I, og det foreligger dermed ingen plikt til å kunngjøre anskaffelsen.
- (16) Klager mener at kontraktssummen må være høyere enn den som innklagede har opplyst om. De summene som klager viser til, vil uansett ikke medføre at kontrakten er over kunngjøringspliktig terskelverdi. Klager fremholder også at oppdraget er mer omfattende enn det innklagede har gitt uttrykk for, og at den inngåtte kontrakten er del av et større prosjekt. Det er ikke opplyst for sekretariatet at innklagede har inngått kontrakt med valgte leverandør om de forholdene som klager viser til. Innklagede har tvert imot opplyst at kontrakten med valgte leverandør er brakt til opphør, og at prosjektet er stanset i påvente av prosjektering og konkurranseutsetting.

- (17) Klagers anførsel om ulovlig direkte anskaffelse kan derfor klart ikke føre frem.
- (18) Innklagede har erkjent at de ved å inngå direkte kontrakt med valgte leverandør, har brutt det grunnleggende kravet om konkurranse i loven § 4.
- (19) Ettersom sekretariatet har funnet at klagen klart ikke kan føre frem, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. klagenemndsforskriften § 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.

Line Rakner
Seksjonssjef

Synne Martinussen
juridisk rådgiver

Dokumentet er godkjent elektronisk

Vedlegg:

- 1 Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Mottaker

Angell Advokatfirma AS

Postadresse

Postboks 163

*Poststed*8001 BODØ
Norge*Kontakt/e-post*Børge Breimo Helstrøm
bhe@angelladvokatfirm
a.no

Rognan Byggsenter AS

Lagerveien 19

8250 ROGNAN
Norge

viggo@btrognan.no