



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Saken gjelder: Ulovlig direkte anskaffelse

Innklagede anskaffet rehabiliteringsarbeider på Kjerringdalsveien uten å gjennomføre en konkurranse. Klager anførte at innklagede ved dette hadde foretatt en ulovlig direkte anskaffelse. Betalingen for de gjennomførte arbeidene var imidlertid under terskelverdiene for kunngjøringsplikt. Klagers anførsel førte dermed ikke frem.

Klagenemndas avgjørelse 18. desember 2020 i sak 2019/587

Klager: Manndalen Maskin AS

Innklaget: Kåfjord kommune

Klagenemndas

medlemmer: Karin Fløistad, Kristian Jåtog Trygstad, Sverre Nyhus

Bakgrunn:

- (1) Kåfjord kommune (heretter *innklagede*) sendte 18. september 2018 ut en tilbudsforespørsel til fem leverandører for anskaffelse av rehabiliteringsarbeider på Kjerringdalsveien. Anskaffelsens verdi var ikke angitt i anskaffelsesdokumentene, men anskaffelsen skulle gjennomføres i henhold til forskriften del I. Tilbudsfrist ble i konkurransegrunlaget angitt til 15. oktober 2018.
- (2) Ifølge oppdragsbeskrivelsen i konkurransegrunlaget besto oppdraget av «å utføre 3 stikkrenneskift, fresing av eksisterende asfalt og ny asfaltering av 1000 m kommunal vei.»
- (3) Ingen av leverandørene leverte tilbud innen fristen.
- (4) Den 17. juni 2019 kontaktet en av leverandørene fra den opprinnelige konkurransen, Blomstereng Landbruk & Maskin (heretter *valgte leverandør*), innklagede med et tilbud på fresing av asfalt og eventuelt skifte av stikkrenner på den samme strekningen langs Kjerringdalsveien.
- (5) Innklagede bestilte de tilbudte arbeidene den 19. juli 2019. Oppdragets verdi ble anslått til 460 000 kroner, ekskl. mva. Det ble ikke utformet noen kontrakt for arbeidene. Arbeidsoppstart var etter det opplyste september 2019.
- (6) Klager påklaget anskaffelsen muntlig til innklagede. Innklagede stanset deretter de bestilte arbeidene.
- (7) Den 13. september 2019 befarte innklagede det påbegynte arbeidet, og oppdaget i den forbindelse at veien var gått i oppløsning flere steder. Valgte leverandør ble hyret til å foreta umiddelbare utbedringer på veien. Anskaffelsen ble ansett som en hasteanskaffelse, og kostnaden ved utbedringene ble ikke estimert.

Postadresse
Postboks 511
Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse
Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

Tlf.: 55 19 30 00

E-post: post@knse.no
www.klagenemndssekretariatet.no

- (8) Klagen ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser 19. september 2019.
- (9) Den 26. september 2019 mottok innklagede faktura fra valgte leverandør på totalt 996 174,50 kroner, ekskl. mva., som omfattet både det arbeidet som var utført i henhold til den opprinnelige bestillingen og de etterfølgende arbeidene som ble gjort i forbindelse med at veien var gått i oppløsning. Av totalsummen stammet 445 250 kroner fra arbeidet som opprinnelig var bestilt.
- (10) Nemndsmøte i saken ble avholdt 14. desember 2020.

Anførsler:

Klager har i det vesentlige anført:

- (11) Innklagede har foretatt en ulovlig direkte anskaffelse ved å bestille arbeidene på Kjerringdalsveien direkte fra valgte leverandør.

Innklagede har i det vesentlige anført:

- (12) Det bestrides at den direkte anskaffelsen var ulovlig. Den forventede verdien av de bestilte arbeidene var under terskelverdi. Selv med de upåregnelige tilleggsarbeidene ble totalsummen for valgte leverandørs arbeider lavere enn terskelverdi.
- (13) Tilleggsarbeidene ble dessuten ansett som en atskilt hastebestilling.

Klagenemndas vurdering:

- (14) Saken gjelder påstand om ulovlig direkte anskaffelse. Kravet om saklig klageinteresse i klagenemndsforordningen § 6 annet ledd gjelder ikke, jf. forordningen § 13a første ledd. Klagen er rettidig, jf. klagenemndsforordningen § 13a andre ledd.
- (15) Anskaffelsen gjelder rehabiliteringsarbeider på Kjerringdalsveien, som er en bygge- og anleggsanskaffelse. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser 17. juni 2016 nr. 73 ble anskaffelsen etter det opplyste gjennomført etter forskrift om offentlige anskaffelser 12. august 2016 nr. 974 del I, jf. forordningen § 5-1.

Ulovlig direkte anskaffelse – manglende kunngjøring av konkurranse

- (16) Klager anfører at innklagede har foretatt en ulovlig direkte anskaffelse ved å tildele valgte leverandør arbeidet med å frese asfalt og skifte stikkrenner på 1000 meter vei på Kjerringdalsveien, uten anbudskonkurranse.
- (17) En ulovlig direkte anskaffelse er «en anskaffelse som ikke er kunngjort, selv om det foreligger en kunngjøringsplikt», se blant annet merknadene til lov om offentlige anskaffelser av 17. juni 2016 nr. 73 (anskaffelsesloven) § 12 i Prop. 51 L (2015-2016).
- (18) Utgangspunktet er at oppdragsgiver har plikt til å kunngjøre i Doffin alle anskaffelser som overstiger 1,3 millioner kroner ekskl. mva., jf. forordningen §§ 5-1 (2) og 8-17. Anskaffelser som overstiger EØS-terskelverdien i forordningen § 5-3, skal i tillegg kunngjøres i TED-databasen.
- (19) I den opprinnelige konkurransen estimerte innklagede at arbeidenes verdi var under terskelverdi, og dermed ikke kunngjøringspliktig. Det er samtidig opplyst for klagenemnda at budsjettammen for rehabiliteringsarbeidene var 1 600 000 kroner. Det

er ikke redegjort for hvilke verdiberegninger innklagede la til grunn i forkant av konkurransen.

- (20) De arbeidene innklagede endte opp med å bestille i juli 2019 hadde etter det opplyste en estimert verdi på 460 000 kroner, men omfattet ikke nyasfaltering av veistrekningen.
- (21) Arbeidene som valgte leverandør utførte på veistrekningen kostet totalt 996 174,50 kroner ekskl. mva. Også dette ligger under terskelverdi. All den tid verdien av det som er anskaffet ligger under terskelverdi, er det ikke nødvendig for klagenemnda å ta stilling til hvorvidt noe eller alt arbeidet er nødvendig arbeid som ikke kunne utsettes, jf. regelen om unntak fra kunngjøringsplikt etter del II i forskriften § 5-2 (1) bokstav c).
- (22) I denne saken er det imidlertid ikke inngått en kontrakt med verdi som overstiger terskelverdiene for kunngjøringsplikt, og det er heller ikke fakturert for arbeider som overstiger terskelverdi. Klagenemnda har dermed ikke grunnlag for å konstatere noe brudd på kunngjøringsplikten. Klagers anførsel om ulovlig direkte anskaffelse kan derfor ikke føre frem.

Konklusjon:

Kåfjord kommune har ikke foretatt en ulovlig direkte anskaffelse.

For Klagenemnda for offentlige anskaffelser,

Karin Fløistad

Dokumentet er godkjent elektronisk