



Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Mottaker
Jon Martin Courbat
Ovenbakken 31B

3161 Østerås
Norge

Deres ref.:

Vår ref.: 2021/0768-16

Saksbehandler: Line Rakner

Dato: 22.07.2021

Avgjørelse - klage over avvisningsvedtak

Jon Martin Courbat (heretter *klager*) innga 26. april 2021 klage til Klagenemnda for offentlige anskaffelser på Applied Autonomy AS (heretter *innklagede*). Klagen gjaldt innklagedes kontrakt med Remis AS av 27. mars 2020 vedrørende rådgivning i forbindelse med kapitalforhøyelse og senere utvidelse av avtalen til også å omfatte rådgivning i forbindelse med rekruttering av investorer. Klager mener anskaffelsen var en ulovlig direkte anskaffelse.

Klagenemndsekretariatet avviste klagen 7. juli 2021 med den begrunnelse at klagen var uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda siden klagen, etter sekretariatets oppfatning, klart ikke kunne føre frem, jf. § 9 i forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser (heretter *klagenemndforskriften*). Sekretariatets konkrete begrunnelse var at de to aktuelle kontraktene var under de nasjonale forskriftsfastsatte terskelverdier og dermed ikke kunngjøringspliktige.

Klageren har i rett tid påklaget avvisningsbeslutningen til klagenemndas leder, som er klageinstans i dette tilfellet, jf. den samme forskriftsbestemmelsen.

Klager har i korthet anført:

Klager har i klagen over avvisningsvedtaket særlig anført at anskaffelsens hovedelement består av likvide midler som egenkapital og/eller gjeld som oppdragsgiver søker hos eksterne investorer eller i bank og at anskaffelsen gjelder kapital og ikke et rådgivningsoppdrag. Det er derfor en svakhet ved avgjørelsen at det ikke er vurdert hva som reelt sett utgjør anskaffelsesverdien. Det er også feil at det i avgjørelsen fremkommer at det var dialog om «tilsvarende eller lignende avtaler om rådgivningstjenester».

Postadresse:
Postboks 511
Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:
Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

Telefon: +47 55 19 30 00

post@knse.no
www.klagenemndssekretariatet.no

Bemerkninger fra klagenemndas leder:

Nemndsleder har gått gjennom sakens dokumenter og vurdert klagers anførsler i klagen og er kommet til samme resultat enn klagenemndsekretariatet. Det bemerkes innledningsvis at nemndsleder på samme måte som sekretariatet ikke har funnet det hensiktsmessig å vurdere om innklagede er et rettssubjekt som er omfattet av anskaffelsesregelverket siden klagen uansett ikke kan føre frem.

Sekretariatet har i vurderingen av om innklagede har foretatt en direkte ulovlig anskaffelse, tatt riktig rettslig utgangspunkt ved å vise til at en ulovlig direkte anskaffelse er *«en anskaffelse som ikke er kunngjort, selv om det foreligger en kunngjøringsplikt»*, jf. avsnitt 10 i avvisningsvedtaket. Det er videre i avsnitt 11 vist til at den nasjonale terskelverdien er på 1,3 millioner kroner ekskl. mva. i klassisk sektor og 4,1 millioner kroner ekskl. mva. etter forsyningsforskriften.

Når det gjelder den konkrete verdien på anskaffelsen, har sekretariatet vist til at klager selv i opprinnelig klage viste til at kontrakten om rådgivning i forbindelse med kapitalforhøyelsen hadde en anslått verdi på ca. 400 000 kroner ekskl. mva. og tilleggsavtalen en verdi på ca. 200 000 kroner ekskl. mva.

Sekretariatet la etter dette til grunn at det ikke var nødvendig å kartlegge nærmere hvilken konkret verdi som rent faktisk skulle legges til grunn for de to kontraktene, da de uansett var under nasjonal terskelverdi og anskaffelsen således ikke kunngjøringspliktig.

I opprinnelig klage hevder klager at *«Terskelverdien for kunngjøringsplikt er på kr. 100.000,- eks. mva. jf. anskaffelsesloven §2. Anskaffelsen overstiger dermed terskelverdien og det er kunngjøringsplikt for begge anskaffelsene»*.

Nemndsleder viser, som sekretariatet, til at det ikke er riktig idet kunngjøringsplikten er avhengig av om anskaffelsen overstiger de nasjonale terskelverdiene, slik det fremkommer ovenfor.

Det er ellers ikke fremkommet noe som tyder på at sekretariatets vurdering av at de to kontraktene ikke overstiger terskelverdien slik det er redegjort for i avsnitt 18 i avvisningsvedtaket, er feil. Anførselen om at det foreligger en direkte ulovlig anskaffelse kan etter dette ikke føre frem.

I klagen over selve avvisningsvedtaket anføres det at klager mener det er verdien av den kapital som innklagede ønsket å fremskaffe, som skal legges til grunn når det gjelder spørsmålet om det forelå kunngjøringsplikt for anskaffelsen.

Slik nemndsleder ser det, er dette en ny anførsel i forbindelse med klagen over avvisningsvedtaket. Det er imidlertid ikke adgang til å fremsette nye anførsler i klageadgangen idet man etter klagenemndforskriften § 12 tredje ledd er bundet av partenes anførsler hvilket innebærer at man etter at vedtak er truffet i saken, ikke kan fremsette nye anførsler.

Nemndsleder finner likevel grunn til å vise til anskaffelsesforskriften § 5-4 første ledd der det fremgår at *«Oppdragsgiver skal beregne kontraktens verdi på grunnlag av et anslag over den samlede betalingen ekskl. mva., inkludert enhver form for opsjon som er fastsatt i anskaffelsesdokumentene»*. Utgangspunktet for verdiberegningen er altså det oppdragsgiver kan komme til å betale for de kontrakter som utgjør anskaffelsen.

Den konkrete anskaffelsen gjelder rådgivningstjenester, og det er da det innklagede skal betale for denne rådgivningen relatert til de to kontrakter som er inngått, som skal legges til grunn ved vurderingen av om terskelverdien er overskredet og ikke verdien av selve den konkrete anskaffelsen rådgivningen knytter seg til.

Klagen over avvisningsvedtaket tas etter dette ikke til følge, jf. klagenemndforskriften § 9 første ledd.

I klagen over avvisningsvedtaket er det også inntatt anførsler som etter nemndsleders syn ikke er relevante for spørsmålet om det foreligger en direkte ulovlig anskaffelse, og disse anførslene er derfor ikke behandlet.

Konklusjon:

Klagen tas ikke til følge, og avvisningsvedtaket blir å opprettholde.

Denne avgjørelse sendes klager via e-post. Kopi sendes innklagede til orientering.

Sverre Nyhus
Klagenemndas leder

Dokumentet er godkjent elektronisk

Mottaker
Jon Martin Courbat

Postadresse
Ovenbakken 31B

Poststed
3161 Østerås
Norge

Kontakt/e-post
courbat@gmail.com

Kopi til:

Advokatfirmaet Schjødt AS

Postboks 2444 Solli

0201 OSLO
Norge

post@schjodt.com

Advokatfirmaet Schjødt AS

Postboks 2444 Solli

0201 OSLO
Norge

Thomas Nordby
thno@schjodt.no



KLAGENEMNDSSEKRETARIATET

Mottaker
Jon Martin Courbat
Ovenbakken 31B

3161 Østerås
Norge

Deres ref.:

Vår ref.: 2021/0768-11

Saksbehandler: Kristoffer Clausen

Dato: 07.07.2021

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Klagenemndas sekretariat viser til deres klage av 26. april 2020 på kontraktsinngåelser vedrørende rådgivningstjenester. 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) Applied Autonomy AS (heretter *innklagede*) inngikk kontrakt med Remis AS 27. mars 2020 om rådgivning i forbindelse med kapitalforhøyelse. Det er opplyst at engasjementet ble utvidet i 2021 til også å omfatte rådgivning i forbindelse med rekruttering av investorer.
- (2) Jon Martin Courbat (heretter *klager*) var i perioden mellom mars og april 2021 i dialog med innklagede vedrørende tilsvarende eller lignende avtaler om rådgivningstjenester.
- (3) Klager fremmet krav om erstatning for økonomisk tap overfor innklagede i e-post 16. april 2021. Innklagede avviste kravet 23. april 2021, med henvisning til at det ikke var inngått en gyldig avtale mellom partene. Det ble også vist til at de øvrige vilkårene for å kreve erstatning uansett ikke var oppfylt.
- (4) Klager ba 4. mai 2021 om at innklagede fremla avtalene som var inngått med Remis AS, samt eventuell annen relevant dokumentasjon i forbindelse med avtaleinngåelsene.
- (5) Innklagede besvarte klagers begjæring 5. mai 2021. Innklagede fant ikke grunn til å fremlegge etterspurte dokumenter, og begrunnet dette med kontraktsverdiene og at innklagede ikke er omfattet av anskaffelsesregelverket. Det ble samtidig opplyst at

Postadresse:

Postboks 511 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse:

Zander Kaaes gate 7
5015 Bergen

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

ytterligere uttalelser eller dokumentasjon ville bli gitt i den grad det var nødvendig for klagenemnda.

- (6) Klagen ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser 26. april 2021.

Sekretariatets vurdering:

- (7) Saken gjelder påstand om ulovlig direkte anskaffelse. I slike saker gjelder det ikke noe krav om saklig klageinteresse, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser (klagenemndsforskriften) § 13a første ledd.
- (8) Klager som gjelder påstand om ulovlige direkte anskaffelser, kan ifølge klagenemndsforskriften § 13a andre ledd fremsettes inntil to år fra kontrakt er inngått. Innklagede har opplyst at kontrakt med Remis AS om rådgivningstjenester ble inngått 27. mars 2020, og at avtalen ble utvidet i omfang i 2021. Klagen med påstand om ulovlig direkte anskaffelse, ble brakt inn for klagenemnda 26. april 2021, og er dermed rettidig fremsatt.
- (9) På bakgrunn av det resultatet som sekretariatet har kommet til, har det ikke vært nødvendig å ta stilling til hvorvidt innklagede er et rettssubjekt som er omfattet av anskaffelsesregelverket.
- (10) 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).
- (11) En offentlig oppdragsgiver har i utgangspunktet en plikt til å kunngjøre alle anskaffelser over nasjonal terskelverdi, jf. anskaffelsesforskriften §§ 5-1 andre ledd og 8-17 første ledd. Siden 6. april 2018 har den nasjonale terskelverdien vært 1,3 millioner kroner ekskl. mva. for klassisk sektor. For ordens skyld påpekes det at den nasjonale terskelverdien for anskaffelser etter forsyningsforskriften er 4,1 millioner kroner ekskl. mva., jf. forsyningsforskriften § 5-1 andre ledd, jf. § 17-1 første ledd.
- (12) Klager har fremholdt at kontrakten om rådgivning i forbindelse med kapitalforhøyelse har en anslått verdi på ca. 400 000 kroner ekskl. mva., mens tilleggsavtalen har en verdi på ca. 200 000 kroner ekskl. mva. Innklagede har meddelt at klagers verdiberegning på ca. 600 000 kroner totalt *«er langt høyere»* enn selskapets egne estimater.
- (13) Sekretariatet har ikke funnet grunn til å klarlegge hvilken verdi som rent faktisk skal legges til grunn for de to nevnte kontraktene. Kontraktene er uansett under nasjonal terskelverdi, og er dermed ikke kunngjøringspliktige.
- (14) Klagers anførsel om at innklagede har foretatt en ulovlig direkte anskaffelse, kan derfor klart ikke føre frem.
- (15) Avslutningsvis finner sekretariatet grunn til å påpeke at spørsmålet om det er inngått en rettslig bindende avtale mellom partene, faller utenfor klagenemndas kompetanse å vurdere, jf. klagenemndsforskriften § 1 og § 6.
- (16) 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
Seniorrådgiver

Kristoffer Clausen
Rådgiver

Dokumentet er godkjent elektronisk

Mottaker

Jon Martin Courbat

Postadresse

Ovenbakken 31B

*Poststed*3161 Østerås
Norge*Kontakt/e-post*

courbat@gmail.com

Kopi til:

Advokatfirmaet Schjødt AS

Postboks 2444 Solli

0201 OSLO
NorgeThomas Nordby
thno@schjodt.no

Advokatfirmaet Schjødt AS

Postboks 2444 Solli

0201 OSLO
Norge

post@schjodt.com