



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

Ressursgruppen for de private barnehagene i
Sandefjord
Att. Sole Barnehage AL v/ Hilde Ellingsen
Soleveien 65
3209 Sandefjord

Deres referanse

Vår referanse
2006/162

Dato
09.05.2007

AVVISNING AV KLAGE PÅ OFFENTLIG ANSKAFFELSE

Det vises til Deres klage på offentlig anskaffelse. Klagenemndas sekretariat har besluttet å avvise klagen som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. forskrift om Klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9. Grunnen er at klagen ikke kan føre frem. Sekretariatets avvisningsbeslutning kan påklages til klagenemndas leder innen tre dager etter at den ble gjort kjent for klager.

Nedenfor gis en oppsummering av bakgrunnen for klagen og sekretariatets vurdering.

Bakgrunn:

Sandefjord kommune (heretter kalt innklagede) vedtok i bystyret 23. november 2006 følgende:

- ”1. Det tas sikte på å etablere en kommunalt drevet barnehage i STIFs klubbhus etter de forutsetninger som fremgår av saksfremlegget.*
- 2. Det inngås forhandlinger med Sandefjord Boligbyggelag om kjøp av STIFs klubbhus med sikte på videre utleie til Sandefjord kommune.*

Videre fremgikk det av vedtakets ”SAKSUTREDNING”:

”Fakta:

[...]

Investeringskostnader på STIFs klubbhus:

Investeringskostnadene på omgjøring av STIFs klubbhus til barnehage vil bli som følger:

<i>Ombygging:</i>	<i>4 250 000,-</i>
<i>Kjøp:</i>	<i><u>3 250 000,-</u></i>
<i>Totalt:</i>	<i><u>7 500 000,-</u></i>

Postadresse
Postboks 439 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse
Olav Kyrresgate 8
5014 Bergen

Tlf.: 55 59 75 00
Faks: 55 59 75 99

E-post:
postmottak@kofa.no
Nettside: www.kofa.no

[...]

Rådmannens merknader:

[...]

Rådmannen har vært i kontakt med Sandefjord boligbyggelag som en aktuell utbygger av barnehager for Sandefjord kommune. De har sagt seg villige til å stå som eiere av barnehager og leie dem ut til Sandefjord kommune til barnehageformål. Leiekostnaden vil da kunne dekkes av skjønnsmidler. Rådmannen vil anbefale at denne løsningen velges.”

Klage ble inngitt til klagenemnda 11. desember 2006.

Anførsler:

Klagers anførsler:

Klager anfører at innklagede har foretatt en ulovlig direkte anskaffelse.

Klager er en valgt gruppe som utad ivaretar Sandefjords private barnehagers interesser. Klager har tilstrekkelig tilknytning til anskaffelsen ved at det er i de private barnehagenes interesse at innklagede oppnår en så lav anskaffelseskostnad, det vil si leie, som mulig, da midlene tas av øremerkede statlige skjønnsmidler som de private barnehagene er berettiget til å dele. Klager har derfor saklig klageinteresse.

Klagen gjelder anskaffelse av eiendommen Stadionveien 10, som var i idrettslagets STIF sin eie. Kommunen ønsker at eiendommen kjøpes og ombygges til barnehagedrift, som samlet koster ca. 7 millioner eks. mva. Deretter forutsetter kommunen at eiendommen skal leies ut til en kommunal barnehage. Det normale utgangspunktet ville være at kommunen kjøpte eiendommen selv, bygde om eiendommen og deretter leide den ut til barnehagen. Byggearbeidene ville da opplagt vært omfattet av anskaffelsesregelverket.

Innklagede har til hensikt å inngå kontrakt om salg av en eiendom med Sandefjord Boligbyggelag uten konkurranse. Videre forsettes det at eiendommen skal leies ut til barnehageformål, og at direkte forhandlet leiepris skal være en funksjon av kjøpesummen, ombyggingskostnadene og løpende vedlikehold. Klager mener dette er en klar omgåelse av anskaffelsesregelverket, og viser i den forbindelse til EF-domstolens avgjørelse i Scala-dommen. Klager anfører at kontrakten om å selge/leie ut eiendommen til Sandefjord Boligbyggelag i virkeligheten er en bygge- og anleggskontrakt med tilbakeleie, og derfor først kan inngås etter en gjennomført konkurranse.

Det finnes langt flere aktører enn Sandefjord Boligbyggelag som er kvalifisert til slik ombygging, finansiering og utleie.

Innklagedes anførsler:

Innklagede har behandlet barnehageutbyggingen på nytt. Bystyrets vedtak innebærer at kommunen nå tar sikte på å bygge barnehager som ordinære kommunale investeringsprosjekter.

Innklagede antar at dette medfører at grunnlaget for klagen faller bort.

Sekretariatets vurdering:

Sekretariatet legger til grunn at klager har saklig klageinteresse i egenskap av organisasjon med aktuell interesse i saken, jf forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 6. Klagen er rettidig.

Innklagede opplyste i tilsvarende av 16. februar 2007 at bystyrets vedtak av 23. november 2006 er opphevet. Klagen knytter seg direkte til dette vedtakets innhold, og sekretariatet kan derfor ikke se at klager har begrunnet interesse i å få prøvet klagen. En slik begrunnelse er uansett ikke inngitt til sekretariatet innen de frister klagenemndas sekretariat har satt for å gi kommentarer til innklagedes redegjørelse, jf forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 10 3. ledd.

På denne bakgrunn kan klagen ikke føre frem. Den avvises derfor som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9.

Med vennlig hilsen

Ann Mari Bjørlo
Førstekonsulent

Kopi: Innklagede