Klagenemnda
for offentlige anskaffelser

Jacky Thorsen, Runar Lindhagen, Villy Olsen
Taxibåtsentralen
Valleveien 1000
3960 STATHELLE

Deres referanse	*Vår referanse*	*Dato*
	2008/51	20. juni 2008

AVVISNINGSBESLUTNING I KLAGESAK

Det vises til klage. 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 avvisningsvedtak kan påklages til klagenemndas leder innen tre dager etter at den er gjort kjent for klager.

Nedenfor gis en oppsummering av klagen og sekretariatets vurdering.

Bakgrunn:
Sykehuset Telemark HF kunngjorde 26. november 2007 en åpen anbudskonkurranse for anskaffelse av ambulansebåttjenester for transport av ambulansetjenestens personell og utstyr i Kragerø skjærgården.

Frist for å inngi tilbud i konkurransen var 18. januar 2008.

Den 4. januar 2008 inngikk Kragerø Fjordbåtselskap AS (heretter kalt innklagede) en muntlig avtale med Runar Larsen og Geir Aasvik om at de tre skulle inngi et tilbud i konkurransen sammen.

Avtalen ble skrevet ned 8. april 2008. Fra avtalen hitsettes:

"Følgende avtale ble inngått muntlig 040108 og skriftlig 080408:

Runar Larsen, Geirr Aasvik og Kragerø Fjordbåtselskap AS innleverer sammen et tilbud om rammeavtale for ambulansebåttjenester. Anbudet innleveres som tre selvstendige og likeverdige parter, men administreres av Kragerø Fjordbåtselskap AS. Kragerø Fjordbåtselskap AS har alle fullmakter til å administrere denne avtale på best mulig måte. Avtalens økonomiske side blir i sin helhet utbetalt de samarbeidende deltakere kun avkortet en avtalt kompensasjon til Kragerø for å administrere det hele."

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

Innklagede innga tilbud i konkurransen 4. januar 2008. I tilbudet ble det gitt følgende opplysninger om tilbyder:

*"**Anbudsgiver:** Kragerø Fjordbåtselskap AS, (KFS) Torvgata 1 3770 Kragerø i samarbeid med Runar Larsen og Geir Aasvik.*
KFS har samarbeidet med Runar Larsen og Geir Aasvik for å tilfredsstille anbudsgivers krav angitt i anbudsdokumentet."

Innklagede vant konkurransen og følgende kontrakt ble inngått med Sykehuset Telemark HF i mars 2008:

"Denne rammeavtalen er inngått mellom

Sykehuset Telemark HF

og

Kragerø Fjordbåtselskap AS
m/ samarbeidspartnere
Postboks 240
3791 KRAGERØ

Avtalen gjelder:
Ambulansebåttjeneste i Kragerøskjærgården

Avtaleperiode:
1 år fra iverksettingsdato med forlengelsesmulighet på inntil 3 år, (1+1+1+1)

Iverksettelsesdato er avtalt til:
1. mars 2008

Avtalen er laget i to eksemplarer hvorav partene beholder et eksemplar hver:"

Anførsler:
Klagers anførsler:
Innklagede har foretatt en ulovlig direkteanskaffelse ved å inngå avtale med Runar Larsen og Geir Aasvik om å inngi et felles tilbud i Sykehuset Telemark HFs konkurranse for anskaffelse av ambulansebåttjenester.

Innklagede er et offentlig eid selskap som omfattes av lov og forskrift om offentlige anskaffelser. Når innklagede ikke selv hadde ressurser til å inngi tilbud i konkurransen om ambulansebåttjenester, skulle han ha utlyst en konkurranse for å finne underleverandører.

Innklagedes anførsler:
Innklagede har ikke foretatt en ulovlig direkteanskaffelse. Etter flere møter mellom innklagede og Runar Larsen og Geir Aasvik ble det inngått avtale om å inngi felles tilbud i konkurransen om ambulansebåttjenester. Etter innklagedes mening tilfredsstiller denne fremgangsmåten alle offentlige krav.

Sekretariatets vurdering:
Klager har anført at innklagede har foretatt en ulovlig direkte anskaffelse. I lov om offentlige anskaffelser § 7b er en ulovlig direkte anskaffelse definert som *"en anskaffelse som ikke er kunngjort i henhold til reglene om kunngjøring i forskrifter gitt i medhold av loven"*.

Klagen gjelder en avtale innklagede har inngått med to private parter om å inngi et felles tilbud i en åpen anbudskonkurranse. Spørsmålet er om kontrakten kan anses for å være en "*anskaffelse"* i forskriftens forstand.

Det følger av forskriften § 1-3 (1) at den *"får anvendelse på tildeling av offentlige kontrakter om levering av varer, tjenester eller utførelse av bygge- og anleggsarbeider*".

Videre følger det av forskriften § 4-1 bokstav a at det med uttrykket *"kontrakt"* menes en *"gjensidig bebyrdende avtale"*.

Det fremgår av tilbudet som ble inngitt til Sykehuset Telemark HF at innklagede samarbeidet med de to private partene for å oppfylle kravene i anbudsdokumentet. Det fremgår imidlertid av avtalen mellom innklagede og de private partene at tilbudet til Sykehuset Telemark HF ble inngitt som tre selvstendige og likeverdige parter. De private partene skal således ikke yte noen tjenester til innklagede, men til Sykehuset Telemark HF.

Det fremgår videre av avtalen mellom partene at den økonomiske siden av avtalen med Sykehuset Telemark HF *"blir i sin helhet utbetalt de samarbeidende deltakere kun avkortet en avtalt kompensasjon til Kragerø for å administrere det hele."* De private partene får således utbetalt det Sykehuset Telemark HF betaler for deres tjenester, og mottar ingen godtgjørelse fra innklagede for sine tjenester. Sekretariatet finner på bakgrunn av dette at det ikke foreligger en gjensidig bebyrdende avtale mellom innklagede og de to private partene om levering av tjenester, og at avtalen ikke omfattes av forskrift om offentlige anskaffelser. Innklagede har dermed ikke foretatt en ulovlig direkte anskaffelse.

Ettersom sekretariatet har funnet at klagesaken ikke kan føre frem, avvises den som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9.

Med vennlig hilsen

Linda Midtun
førstekonsulent

Kopi: innklagede