



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

Næringslivets hovedorganisasjon
Postboks 5250 Majorstuen

0303 OSLO

Deres referanse
195547-1ADG

Vår referanse
2009/37

Dato
29.05.2009

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Det vises til Deres klage på offentlig anskaffelse av 24. februar 2009. Klagenemndas sekretariat har besluttet å avvise klagen som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. forskrift om Klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9. 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:

- (1) Riksrevisjonens rapport om den årlige revisjon og kontroll for budsjettåret 2007 (Dokument nr. 1 (2008-2009)) dekker blant annet resultat av revisjonen av departementene og underliggende virksomheter for 2007. For Barne- og likestillingsdepartementet hadde Riksrevisjonen vesentlige merknader blant annet knyttet til Barne-, ungdoms- og familieetatsens (Bufetat) gjennomføring av regelverket for offentlige anskaffelser. Dette er behandlet i rapporten på side 52 til side 54.
- (2) Det går frem av rapporten at Riksrevisjonen har undersøkt Bufetats kjøp av private institusjonsplasser og kjøp av konsulent tjenester. I 2007 kjøpte Bufetat plasser i private barneverninstitusjoner for om lag 1,4 milliarder kroner. Kjøp av disse plassene skjedde enten gjennom avtaler etter konkurranse med forhandling, eller gjennom kjøp av enkeltplasser i direkte dialog med en eller flere institusjoner. Det fremgår av rapportens punkt 2.1.1 at Bufetat i 2007 foretok enkeltkjøp for om lag 44 % av behovet, og at de fleste enkeltkjøpene oversteg terskelverdien for kunngjøring på kr. 500 000,-. Det er videre antatt at regionene i 2007 foretok 244 enkeltkjøp av barnevernplasser utenfor regelverket.
- (3) Av Riksrevisjonens rapport går det videre frem at Barne- og likestillingsdepartementet er av den oppfatning at kartlegging og sentraliserte anskaffelsesrunder vil redusere kjøp

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

av enkeltplasser, og at disse vil bli gjennomført i samsvar med regelverket for offentlige anskaffelser. Departementet viser til at Barne-, ungdoms- og familiedirektoratet i desember 2007 inngikk nye rammeavtaler for kjøp av enkeltplasser, og at det ble publisert en håndbok for barnevernanskaffelser som skal sikre en effektiv utnyttelse av de nye rammeavtalene. Regionenes avtaler og enkeltkjøp utenfor avtale ble kartlagt tidlig i 2008, og kartleggingen vil danne grunnlag for en analyse av enkeltkjøpene, slik at direktoratet kan vurdere en ny konkurranse om nasjonal rammeavtale.

- (4) Når det gjelder kjøp av konsulent tjenester under punkt 2.1.2 på side 54 i Riksrevisjonens rapport for 2007, foreligger det ikke opplysninger som tilsier at det var foretatt ulovlige direkte anskaffelser for disse tjenestene.
- (5) Saken ble brakt inn for Klagenemnda for offentlige anskaffelser av NHO ved brev av 24. februar 2009.

Anførsler:

Klagers anførsler:

- (6) Klager anfører at Barne-, ungdoms- og familiedirektoratet har foretatt ulovlige direkte anskaffelser i budsjettåret 2007 da det går frem av Riksrevisjonens rapport for 2007 at Riksrevisjonen har påpekt brudd på anskaffelsesreglene og særlig ulovlige direkte anskaffelser. Klager ber klagenemnda vurdere hvorvidt det bør ilegges overtredelsesgebyr særlig for gjentatte ulovlige direkte anskaffelser.

Innklagedes anførsler:

- (7) Innklagede ber klagenemnda om å vurdere om klagen skal avvises som uhensiktsmessig for behandling, jf. klagenemndsforordningen § 9. Innklagede har videre bedt om tilbakemelding for å avklare rammene for den videre saksbehandlingen.
- (8) Innklagede har i sitt tilsvarende redegjort for strukturen som foreligger ved barnevernanskaffelser, og vist til at det kreves en omfattende innhenting av underlagsdokumentasjon fra Bufetats regioner for å kunne identifisere hvilke av enkeltkjøpene som er potensielle ulovlige direkte anskaffelser. Innklagede anser at det foreligger seks forskjellige typetilfeller av enkeltkjøp av barnevern plasser. Kategoriseringen vil ha betydning for vurderingen av om det foreligger ulovlige direkte anskaffelser. Innhenting av dokumentasjon om 244 barnevern plasseringer vil kreve måneder med saksbehandlingstid.
- (9) Når det gjelder konsulentkjøpene har ikke innklagede detaljert dokumentasjon på det nåværende tidspunkt om alle de aktuelle konsulentkjøpene foretatt av Bufetats fem regioner i 2007. Den underliggende dokumentasjonen til Riksrevisjonen tyder imidlertid på at dette dreier seg om kjøp med en verdi under terskelverdien for kunngjøringsplikt etter regelverket om offentlige anskaffelser. Det er dermed et spørsmål om vilkårene for ulovlige direkte anskaffelser og dermed hjemmel for ileggelse av overtredelsesgebyr kan være oppfylt for disse kjøpene. Disse kjøpene vil i så tilfelle falle utenfor rammene for behandling i Klagenemnda for offentlige anskaffelser. Det vises i den forbindelse til lov om offentlige anskaffelser § 7b første ledd.

Sekretariatets vurdering:

- (10) Etter klagenemndforskriftens § 13a er det ikke krav om saklig klageinteresse i saker med påstand om ulovlig direkte anskaffelse. Anskaffelsene følger lov om offentlige anskaffelser av 16. juli 1999 nr. 69 og forskrift om offentlige anskaffelser av 7. april 2006 nr 402.
- (11) Det følger av forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 13a (2) at klage kan fremsettes inntil et krav om overtredelsesgebyr er foreldet etter lov om offentlige anskaffelser § 7b. Adgangen til å ilegge gebyr bortfaller to år etter at kontrakt er inngått. Fristen avbrytes ved at tvisteløsningsorganet meddeler oppdragsgiver at det har mottatt en klage med påstand om ulovlig direkte anskaffelse. Basert på at klagenemndas sekretariat har kommet til at klagen skal avvises, har sekretariatet ikke funnet grunn til å ta stilling til hvorvidt klagen er rettidig fremsatt.
- (12) Klagenemndas sekretariat har kommet til at klagen må avvises som uhensiktsmessig for behandling. Sekretariatet har ved sin avgjørelse lagt avgjørende vekt på klagens omfang. Det vises til at klagen omfatter 244 enkeltanskaffelser av barnevernplasser, og at de fleste, jf. Riksrevisjonens rapport, oversteg terskelverdien for kunngjøring. I tillegg kommer en rekke forhold som gjelder konsulenttjenester som eventuelt må vurderes nærmere. En realitetsbehandling av klagen vil binde opp hele klagenemndas sekretariat i en lengre periode, og av ressursmessige årsaker finner sekretariatet det uforholdsmessig å behandle klagen slik den er fremsatt fra klagers side.
- (13) Når sekretariatet her finner å måtte avvise klagen på grunn av arbeidsbelastningen behandlingen vil medføre for sekretariatet og klagenemnda, er det også sett hen til at Riksrevisjonen allerede har revidert og kritisert forholdene, og at innklagede har lagt om sine innkjøp for å gjennomføre disse i tråd med regelverket for offentlige anskaffelser.

Ettersom sekretariatet har funnet at klagen er uhensiktsmessig for behandling, avvises den for behandling, jf. klagenemndsforskriften § 9.

Med vennlig hilsen

Ellen Halden Aarrestad
rådgiver

