



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

Fredrikstad kommune
Kommuneadvokaten i Fredrikstad
Att. advokat Helge Karlbom
Postboks 1405 Lykkeberg
1602 FREDRIKSTAD

Deres referanse

Vår referanse
2010/105

Dato
16. desember 2011

Omgjøring av ilagt overtredelsesgebyr i sak 2010/105

Klager: Robert Hyllestad

Innklaget: Fredrikstad Kommune

Klagenemndas medlemmer: Magni Elsheim, Georg Fredrik Rieber-Mohn og Jakob Wahl

Det vises til ilagt og innbetalt overtredelsesgebyr i klagenemndas sak 2010/105 mot Fredrikstad kommune for anskaffelse av hjelpetiltak til barn i kommunen i medhold av kapittel 4 i lov 17. juli 1992 nr. 100 om barnevern.

Klagenemnda har med hjemmel i forvaltningsloven § 35 (1) bokstav a, jf. klagenemndeforskriften § 15 (1) 2 punktum, besluttet å omgjøre og tilbakebetale overtredelsesgebyret på NOK 1.6 millioner, som ble ilagt kommunen ved vedtak 28. desember 2010.

Begrunnelsen er at klagenemnda i nemndas etterfølgende saker 2010/364 og 2011/75 har fastslått at Forskrift om offentlige anskaffelser av 7. april 2006 nr. 402 ikke kommer til anvendelse når det foretas enkeltkjøp av tiltakstjenester for barn med hjemmel i barnevernloven kapittel 4.

I sak 2010/364 gjaldt det enkeltkjøp av institusjonsplasser for året 2009. I sak 2011/75 gjaldt det enkeltkjøp av tiltakstjenester i perioden 9. november 2008 til 9. november 2010. Sak 2010/105, som nå omgjøres, omhandlet enkeltkjøp av tiltakstjenester i perioden 19. april 2008

Postadresse
Postboks 439 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse
Rådhusgaten 4
5014 Bergen

Tlf.: +47 55 59 75 00 E-post:
postmottak@kofa.no
Faks: +47 55 59 75 99 Nettside: www.kofa.no

til 19. april 2010. Tiltakstjenestene som er kjøpt er de samme i begge de sistnevnte sakene, og innkjøpene er skjedd i delvis sammenfallende tidsperioder i 2008-2010.

Begrunnelsen for at klagenemnda i sakene 2010/364 og 2011/75 fastslo at den norske forskriften ikke kommer til anvendelse er at den type avtale som de aktuelle saker omhandler, ikke kan anses som en "*kontrakt*" i anskaffelsesforskriftens forstand. Det er det overordnede hensynet til barnets beste som her er et tungtveiende og avgjørende moment. Når det ikke foreligger en kontrakt i forskriftens forstand, er det ikke kunngjøringsplikt, og følgelig foreligger det heller ikke noen ulovlig direkte anskaffelse om denne type avtale inngås uten forutgående kunngjøring i samsvar med forskriften. For en nærmere redegjørelse vedrørende dette, vises det til de vedlagte avgjørelsene fra klagenemnda i sakene 2010/364 og 2011/75.

Det bes så snart som mulig og senest innen 7 dager fra dette brevs dato opplyst kontonummer for tilbakebetaling av overtredelsesgebyret på NOK 1.6 millioner.

Bergen, 16. desember 2011
For Klagenemnda for offentlige anskaffelser

Georg Fredrik Rieber-Mohn

Kopi: Robert Hyllestad