



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

KOFA	
2010 / 246 - 13	
Dato	23 MARS 2011
AN	741.2
Saksbeh.	LIM

Advokat Kjetil Wibe
Postboks 316
9305 Finnsnes

E-post: wibe@advkontor.no

Deres referanse

Vår referanse
2010/246

Dato
15. mars 2011

**KLAGE OVER AVVISNINGSVEDTAK: MIKALSEN MILJØ AS - BARDU
KOMMUNE**

Sekretariatet besluttet ved brev av 21.02.2011 å avvise klagen etter forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser av 15.11.2002 § 9 som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda med den begrunnelse at klagen klart ikke kan føre frem. Klage over avvisningsbeslutninger skal etter samme forskriftsbestemmelse foreligge innen tre virkedager etter at klager ble kjent med avgjørelsen. Klage ble rettidig inngitt den 23.02.2011.

Klager anfører at dersom man ser på tolv måneders perioden fra 30.10.2009 til 30.10.2010 vil innklagedes innkjøp fra Joars Transport AS utgjøre kr. 741.607 og altså overstige kunngjøringsgrensen på kr 500.000. Anskaffelsesforskriften § 2-3 (11) legger opp til flere alternative beregningsmåter for å komme frem til anskaffelsens anslåtte verdi. Både bestemmelsens ordlyd og hensynet til å unngå omgåelser av regelverket tilsier at det alternativ som gir høyeste beregnede verdi må legges til grunn ved vurderingen av om anskaffelsesloven § 7b er overholdt. Dessuten må sekretariatet avklare om innklagede har anskaffet samme type tjenester fra andre leverandører i samme tidsperiode. Sett hen til de kravene anskaffelsesregelverket stiller til reell konkurranse mv, vil det ha formodningen mot seg at kommunen har forholdt seg til kun én leverandør i tre år på rad innenfor dette omfattende tjenestoområde (suge- og spyletjenester innenfor VA).

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

Etter at klagen innkom, er alle saksdokumentene sendt til klagenemndas leder, som etter klagenemndforskriften § 9 skal behandle klager over sekretariatets avvisningsvedtak. Pga reisefravær har det tatt noen tid å få behandlet klagen.

Klagenemndas leder har gått gjennom samtlige dokumenter i saken og er kommet til samme resultat som sekretariatet. Det vises til det som der anføres som grunnlag for avvisning.

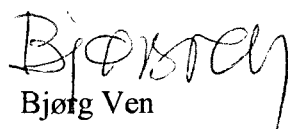
Den største utgiftspost for kommunen innenfor denne sektor ligger på høsttømming av private anlegg. Denne ene posten utgjør alene godt over halvparten av de årlige utgifter, og beløp seg i 2009 til kr. 263.915 og i 2010 til kr. 251.721. Ved klagerens foreslåtte beregningsmåte kommer denne posten med to ganger innenfor perioden 30.10.2009 til 30.10.2010, fordi høsttømmingen i 2009 ble fakturert i november, mens den i 2010 ble fakturert i oktober. Ut fra at det er de årlige utgifter som skal beregnes etter anskaffelsesforskriften § 2-3 (11) må det derfor være riktig, som sekretariatet har gjort, å benytte kalenderåret som utgangspunkt for beregningen, slik at man får et mer korrekt bilde av hva tjenestene faktisk koster pr år.

For øvrig kan det ikke være klagenemndas oppgave å foreta undersøkelser for å få frem eventuelle fakta klager vil bygge på når det gjelder påstanden om ulovlige direkteanskaffelser. Klagers hypotese om at det kan være foretatt innkjøp også fra andre leverandører når det gjelder slam- og spyletjenester til kommunen, kan det dermed ikke tas hensyn til.

Selv om klagen over ulovelige direkte anskaffelser må avvises, vil også nemndslederen, på samme måte som sekretariatet, overfor innklagede presisere at prinsippet om konkurranse også gjelder anskaffelser under den nasjonale terskelverdien på kr 500.000, jf loven § 5, annet ledd og forskriften § 3-1 (1). Det skal videre føres anskaffelsesprotokoll for alle anskaffelser som overstiger kr 100.0000 i verdi, jf. forskriften § 3-2.

Sekretariatets avvisningsbeslutning blir med dette å opprettholde.

Avgjørelsen sendes klager pr. e-post og i ordinær postgang. Kopi sendes innklagede til orientering.


Bjørge Ven
Klagenemndas leder