



**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**

Hegg & Co AS
Att: Andreas Hegg
Postboks 1224
9504 ALTA
Norge

Deres referanse

Vår referanse
2014/0033-11

Dato:
30.06.2014

Avvisning av klage på offentlig anskaffelse

Det vises til deres klage på offentlig anskaffelse datert 21. mars 2014 vedrørende Loppa kommunes kjøp av IKT-tjenester fra Atea AS. Klagenemndas sekretariat har besluttet å avvise klagen som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. forskrift om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 9. Bakgrunnen for dette beskrives nedenfor. Sekretariatets avvisningsbeslutning kan påklages til klagenemndas leder innen 3 virkedager etter at den ble gjort kjent for klager.

Bakgrunn:

- (1) I forbindelse med prosjektet "*Digitalt førstevalg i Finnmark*" kunngjorde Vest-Finnmark Regionråd 27. juni 2011 en åpen anbudskonkurranse for inngåelse av rammeavtale om kjøp av IKT-utstyr og tilhørende tjenester. Rammeavtalen skulle ifølge kunngjøringen punkt II.1.5) etableres på vegne av kommuner tilknyttet Vest-Finnmark Regionråd, og ytterligere åtte kommuner i Finnmark, herunder Loppa kommune (heretter innklagede). Anskaffelsens verdi ble i kunngjøringen punkt II.1.4) estimert til mellom 30 og 50 millioner kroner. Tilbudsfrist var i kunngjøringen punkt IV.3.2) angitt til å være 15. august 2011.
- (2) Rammeavtalen ble tildelt Atea AS (heretter valgte leverandør). Kontrakt ble inngått 4. juni 2012.
- (3) Innklagede gjorde avrop på rammeavtalen 7. mars 2013.
- (4) Saken ble brakt inn for klagenemnda for offentlige anskaffelser av Eltele AS (heretter klager) ved brev datert 21. mars 2014.

Sekretariatets vurdering:

- (5) Saken gjelder spørsmål om ulovlig direkte anskaffelse ved avrop på rammeavtale om kjøp av IKT-utstyr og tilhørende tjenester. Etter forskrift 15. november 2002 nr. 1288 om klagenemnd for offentlige anskaffelser § 13a er det ikke krav om saklig

klageinteresse i saker som gjelder påstand om ulovlig direkte anskaffelse. Klagen er rettidig. Konkurransen gjelder en rammeavtale om kjøp av IKT-utstyr og tilhørende tjenester. Anskaffelsens verdi er i kunngjøringen punkt II.1.4) estimert til mellom 30 og 50 millioner kroner. I tillegg til lov om offentlige anskaffelser følger anskaffelsen dermed etter sin opplyste art og verdi forskrift om offentlige anskaffelser av 7. april 2006 nr. 402 del I og del III, jf. forskriften §§ 2-1 og 2-2.

Klagers anførsel om ulovlig direkte anskaffelse

- (6) Klager har anført at innklagede har gjennomført en ulovlig direkte anskaffelse ved å inngå avropsavtalen datert 7. mars 2013. Denne avropsavtalen, hevder klager, gjelder levering av tjenester, herunder flytting av servere, som faller utenfor den kunngjorte rammeavtalen.
- (7) Innklagede har forklart at kommunens servere ikke har blitt flyttet i den perioden som klagen gjelder. I brev til klagenemnda datert 19. juni 2014 har klager deretter gitt uttrykk for at man er *"innstilt på å trekke sin klage i denne saken"*, men at det ønskes *"en oversikt på forholdet mellom tjenester som er levert av ATEA [valgte leverandør] prismessig i forhold til varer som er levert prismessig"*. Dersom det finner sted en anskaffelse hvor tjenesteelementet er sterkt fremtredende, skriver klager, vil dette utgjøre en ulovlig direkte anskaffelse.
- (8) Slik sekretariatet oppfatter det klager skriver ovenfor, er klagen i sak 2014/33 trukket. Hvorvidt det senere finner sted en ulovlig direkte anskaffelse fordi det viser seg at tjenesteelementet er sterkt fremtredende, og dette tjenesteelementet faller utenfor den kunngjorte rammeavtalen, er et hypotetisk spørsmål som klagenemnda ikke kan ta stilling til, jf. blant annet sak 2009/21 i premiss (109).
- (9) Ettersom den aktuelle avropsavtalen ble inngått 7. mars 2013, og klagenemnda ikke har myndighet til å ilegge gebyr for kontrakter inngått etter 1. juli 2012¹, vil en uttalelse fra nemnda uansett være rådgivende, jf. klagers kommentarer i klagen av 21. mars 2014 om en *"snarlig tilbakemelding på dette, slik at saken kan bringes inn for domstolen til behandling for terminering/avkortning av tjenesten"*.
- (10) De avklaringer klager nå eventuelt ønsker å gjøre ovenfor innklagede, bes gjort direkte med denne, og en eventuell ny klage på ulovlig direkte anskaffelse for nye forhold klager da eventuelt mener utgjør ulovlige direkte anskaffelser, må uansett fremsettes i en ny klage. Siden slike anskaffelser vil være foretatt etter 1. juli 2012, vil klagenemnda også for disse kun ha myndighet til å avgi en rådgivende uttalelse på hvorvidt det foreligger ulovlige direkte anskaffelser.
- (11) På bakgrunn av ovennevnte avvises klagen som uhensiktsmessig for behandling i klagenemnda, jf. klagenemndsforordningen § 9.

¹ Jf. forskrift om overgangsregler for lov 11. mai 2012 nr. 25 om endringer i lov om offentlige anskaffelser og i kommuneloven (gjennomføring av EUs håndhevelsesdirektiv i norsk rett) § 1.

Erlend Pedersen
direktør/sekretariatsleder

Kopi til:

Loppa
kommune

Parkveien 1-3

9550 ØKSFJORD

Norge

Liv Karlsen