

# Kan koste dyrt å gjøre en glipp innen offentlige innkjøp

KS Bedrift 07.11.2017

**Et enkelt brudd på regelverket for offentlige anskaffelser kan være nok til at oppdragsgiveren har et erstatningsansvar. Men leverandøren må ha lidt et tap som følge av regelbruddet. Det går frem av Efta-domstolens rådgivende uttalelse fra 31. oktober, melder Anbud365.**

Efta-domstolens uttalelse kom i en sak mellom Fosen-Linjen AS og AtB AS. Saken gjaldt innkjøp av fergetransporttjenester.

Efta-domstolens konklusjon er at et enkelt brudd på regelverket for offentlige anskaffelser i seg selv er nok til å utløse oppdragsgivers erstatningsansvar. Forutsetningen er at leverandøren har lidt et tap, og at det er en årsakssammenheng mellom dette tapet og regelbruddet.

Etter domstolens syn er det altså ikke kun når man har gjort en vesentlig feil at man skal kunne bli dømt til å betale erstatning for brudd på regelverket. Et enkelt brudd på regelverket kan være nok – så sant de andre forutsetningene er oppfylt.

## **Kan endre norsk rettspraksis**

Selv om Efta-domstolen her har kommet med en «rådgivende uttalelse», er det overveiende sannsynlig at rådet blir tatt til følge. Uttalelsen kan derfor innebære at norske domstoler må endre sin praksis i forbindelse med spørsmål om erstatning i saker som gjelder offentlig anskaffelser.

Den aktuelle saken skal behandles av Frostating lagmannsrett i slutten av januar 2018.

# EFTA-domstolen: Erstatning for brudd på anskaffelsesreglene krever ikke vesentlig feil

Anbud 365

*Av advokatene Anders Thue og Jan Magne Juuhl-Langseth, som begge er partnere i Advokatfirmaet Simonsen Vogt Wiig AS*

EFTA-domstolen avga 31. oktober en rådgivende uttalelse i saken mellom Fosen-Linjen AS og AtB AS (sak E-16/16). EFTA-domstolen konkluderer med at et enkelt brudd på regelverket for offentlige anskaffelser er nok til å utløse oppdragsgivers erstatningsansvar, forutsatt at leverandøren har lidt et tap og det foreligger årsakssammenheng mellom regelbruddet og tapet.

Bakgrunnen for EFTA-domstolens dom er et søksmål som Fosen-Linjen AS har anlagt mot AtB AS. Fosen-Linjen krever prinsipielt erstattet den positive kontraktsinteresse som en konsekvens av AtB AS' påståtte brudd på anskaffelsesreglene i en anskaffelse av ferjetransporttjenester. Saken skal behandles av Frostating lagmannsrett i slutten av januar 2018.

EFTA-domstolen uttaler at tilkjenning av erstatning for brudd på anskaffelsesreglene ikke er betinget av at det foreligger skyld og en atferd som avviker markert fra forsvarlig handlemåte, at det foreligger en vesentlig feil, eller at det er begått en vesentlig, grov og åpenbar feil. I dette ligger det, som domstolen også uttaler, at «*et enkelt brudd på regelverket for offentlige anskaffelser i seg selv er nok til å utløse oppdragsgivers erstatningsansvar*» overfor den som har blitt skadelidende, forutsatt at de andre vilkår for å tilkjenne erstatning er oppfylt, særlig at det foreligger årsakssammenheng.

– Uttalelsen må innebære at norske domstoler må endre sin praksis i erstatningssaker som springer ut av en offentlig anskaffelse. Norske domstoler har operert med et krav om vesentlig feil for å konstatere ansvarsgrunnlag i saker om den positive kontraktsinteresse. Et slikt krav kan ikke lenger opprettholdes.

EFTA-domstolens avgjørelse inneholder også andre interessante uttalelser om offentlige oppdragsgiveres erstatningsansvar. Videre inneholder den uttalelser om offentlige oppdragsgiveres plikt til å oppstille dokumentasjonskrav og til å kontrollere at de opplysningene som er lagt frem av tilbyderen er troverdige i den forstand at den aktuelle tilbyder er i stand til å levere det som er tilbudt.