



FAD

Deres ref: 12/689

Vår ref: 2012/52726-4

Arkivkode: 008

Dato: 15.06.2012

Vedrørende høring – unntak for utøvelse av offentlig myndighet i forskrift om offentlig anskaffelser og forsyningsforskriften

Barne-, ungdoms- og familiedirektoratet (Bufdir) viser til høring – unntak for utøvelse av offentlig myndighet i forskrift om offentlig anskaffelser og forsyningsforskriften av 21.03.12. For Bufdirs vedkommende vil dette unntaket komme til anvendelse ved kjøp av barneverntjenester.

Innledningsvis ønsker vi å fremheve at ved barnevernanskaffelser, har Bufdir et ansvar og en plikt til å ivareta barnets beste. For Bufdir er det derfor viktig å sikre tiltak av høy kvalitet tilpasset det enkelte barns behov.

Det vises videre til at endringsforslaget er en følge av Bufdirs sak i KOFA i 2011, og i samsvar med hva som fra Bufdirs side ble anført som eksisterende rettsstilstand. Saken i KOFA reiste prinsipielle problemstillinger om enkeltbarns rettsstilling opp mot de grunnleggende hensynene til konkurranse og forretningsmessighet i regelverket for offentlige anskaffelser.

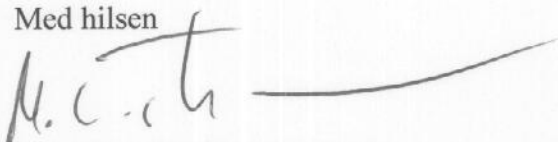
Bufdir anførte overfor KOFA at presumpsjonsprinsippet i Norsk rett, jf. Rt. 2000 s. 1811, samt EØS rettens lojalitets- og konformitetskrav innebar at virksomhet som er omfattet av EØS avtalens art 32 ikke kunne være omfattet av forskrift om offentlig anskaffelser. Bufdir fremhevet videre overfor KOFA at sentrale elementer av den myndighetsutøvelsen som gjøres av private barneverninstitusjoner tilfredstilte de høye kvalitative kravene som stilles av EU domstolen for å kunne omfattes av begrepet offentlig myndighetsutøvelse. Bufdir vil gjøre en vurdering av i hvilken utstrekning unntaket strekker seg ovenfor virksomhet som drives av private barneverninstitusjoner.

FADs endringsforslag vil innebære at det ikke er tvil om hvordan forskrift om offentlige anskaffelser skal forstås når det gjelder avtaler om tjenesteytelser som omfattes av det EØS-rettslige unntaket for utøvelse av offentlig myndighet. Dersom en ved tolkning av begrepet «tjeneste» i lov og forskrift om offentlig anskaffelser skal legge til grunn tilsvarende forståelse av tjenestebegrepet som i de bakenforliggende anskaffelsesdirektivene, taler dette for at også lov om offentlig anskaffelser ikke kommer til anvendelse når det gjelder slik avtaler. Bufdir anser det som positivt at Norges nasjonale regelverk tolkes i samsvar med EØS-avtalen, og at Norge ikke på dette området har innført nasjonale regler som går lenger enn hva vi folkerettslig har bundet oss til.

For Bufetat vil forskriftsendringen først og fremst medføre at det innenfor enkelte av våre tjenestetilbud, kan anskaffes tjenester fra private aktører uten å være bundet av forskriftens krav til prosedyrer, avtalelengde mv. Dette gir Bufdir et større handlingsrom til å gjennomføre barnevernanskaffelser på en mer tilpasset og fleksibel måte. Som vist til innledningsvis er Bufdir opptatt av å sikre kvalitet i tjenestetilbudet. For å oppnå dette mener vi at gode innkjøpsprosesser er helt nødvendig. Bufdir vil derfor også i fremtiden legge vekt på å gjennomføre konkurranser i samsvar med god forretningsskikk, og videre at vi vil være opptatt av at grunnleggende krav som likhet, forutberegnelighet, gjennomsiktighet og etterprøvnbarhet sikres gjennom anskaffelsesprosesser.

Bufdir har ingen merknader til selve forskriftstekstens ordlyd eller utforming.

Med hilsen



Nils Christian Thomsen (e.f)
seksjonssjef



Hilde Weik Kortner
rådgiver