



**Klagenemnda  
for offentlige anskaffelser**

Fornyings-, administrasjons- og  
kirkedepartementet  
Postboks 8004 Dep  
0032 OSLO  
Norge

*Deres referanse*  
13/2782

*Vår referanse*  
2006/0050

*Dato:*  
06.01.2014

**KLAGENEMNDA FOR OFFENTLIGE ANSKAFFELSER – SVAR PÅ HØRING OM  
UNNTAK FRA FORSKRIFT OM OFFENTLIGE ANSKAFFELSER FOR KJØP AV  
HELSE- OG SOSIALTJENESTER TIL ENKELTBrukERE**

**1. Innledning**

Vi viser til departementets brev 4. oktober 2013 hvor det foreslås å innføre et betinget unntak fra forskrift om offentlige anskaffelser ved kjøp av helse- og sosialtjenester til enkeltbrukere. Bakgrunnen for unntaket er at det i enkelte tilfeller er en konflikt mellom taushetspliktsreglene og anskaffelsesreglene, som innebærer at oppdragsgivere må utføre tjenestene i egenregi eller bryte ett av regelverkene.

**2. Klagenemndas syn på forslaget**

Klagenemnda er enig i at det er fornuftig å oppstille et unntak fra kunngjøringsplikten for kjøp av tjenester hvor det ikke er mulig å gjennomføre en kunngjort anskaffelse uten å utgi taushetspliktige opplysninger om brukeren, og hvor det heller ikke foreligger samtykke til dette. Klagenemnda har likevel noen synspunkter på den foreslåtte regulering.

Høringsbrevet gir ingen redegjørelse for departementets vurdering av om unntaket er forenlig med direktiv 2004/18. Helse- og sosialtjenester er uprioriterte tjenester, hvor plikten til å gjøre kjent intensjonen om å kjøpe kun gjelder for kontrakter av grenseoverskridende interesse. Når brukeren kun har samtykket i at et begrenset antall leverandører blir kjent med de taushetsbelagte opplysningene, så er en mulig synsvinkel at interessen for kontrakten vil begrense seg til dem som har fått samtykke til å få den aktuelle informasjonen. En kunngjøringsplikt er heller ikke påkrevet i medhold av direktivet. Klagenemnda antar derfor at et unntak fra kunngjøringsplikten kan være forenlig med direktivet. I henhold til direktiv 2004/18 artikkel 35 nr. 4 gjelder i prinsippet likevel en plikt til meddelelse av kontraktsinngåelsen og artikkel 23 om tekniske spesifikasjoner. Ved den foreslåtte regulering, hvor unntaket gir fritak fra å følge forskriften som helhet, vil ikke disse reglene gjelde.

Uavhengig av dette kan det også reises spørsmål om det er fornuftig å unnta slike kjøp fra forskriften som helhet. Denne type kontrakter representerer ofte betydelige beløp, og hensynene bak særlig protokollføringsplikten er like fullt til stede som for andre kjøp hvor det er fritak fra kunngjøringsplikten. I et tilfelle hvor det er flere leverandører som er aktuelle, kan det også være grunn til å la andre regler i forskriften få anvendelse. For å unngå uklarheter, bør det uansett presiseres uttrykkelig hvilke regler som skal gjelde.

På denne bakgrunn bør unntaket etter klagenemndas mening inntas som et nytt ledd i § 2-1 etter mønster av § 2-1 (3), med en henvisning til hvilke regler som likevel får anvendelse. Etter klagenemndas syn bør reglene i § 17-3 og § 18-4 gjelde dersom kontrakten overstiger terskelverdiene. I tillegg bør reglene om protokollføring i § 3-2 gjelde.

For øvrig tillater man seg å bemerke: I departementets forslag til unntak heter det innledningsvis i pkt. 2: «brukeren ikke samtykker til...». Det bør hete: «brukeren ikke samtykker i...», jf. «samtykke i» eller «gi samtykke til».

For Klagenemnda for offentlige anskaffelser  
Bergen, 6. januar 2014



Erlend Pedersen  
Direktør/Sekretariatsleder