

Nærings- og handelsdepartementet  
v/konkurransopolitisk avdeling

6. januar 2014

### **Høring - Unntak fra forskrift om offentlige anskaffelser for kjøp av helse- og sosialtjenester til enkeltbrukere**

Det vises til høringsbrev datert 7. oktober 2013, som omhandler et betinget unntak ved kjøp av helse- og sosialtjenester til enkeltbrukere.

Unntaket foreslås som følge av en antatt konflikt mellom taushetspliktsregler knyttet til enkelt brukere og anskaffelsesreglene. I lys av pågående prosess rundt nye regler nasjonalt og i EU, oppfatter vi forslaget som en midlertidig regel.

Vårt hørings svar nedenfor legger til grunn at man senere skal evaluere regelen opp mot det fremtidige anskaffelsesregelverket og eventuelle nye tilpassede prosedyrer for helse- og sosialtjenester.

NHO Service ser dog behovet for en hurtigere avklaring og støtter derfor en midlertidig regel som departementet forslår. Det skal i denne sammenheng nevnes at rammeavtaler for helse- og sosialtjenester ikke er omfattet av forslaget, da dette i praksis og karakter ikke reiser noen konflikt med taushetsreglene.

På lengre sikt er vi dog noe i tvil om at man i unødvendig stor grad har fritatt anskaffelsen for en større del av regimet enn nødvendig og at det kan redusere en nødvendig samfunnsmessig gjennomsiktighet i transaksjonene og omstendighetene rundt disse samlet sett betydelige ressursene.

Spørsmålet er om en bedre regel vil omfatte en form av informasjonsplikt om kontaktsmuligheter på et overordnet nivå, slik at brukeren i det minste får oppdatert informasjon om et potensielt tilbud. Dette kan også gi bedre forhold for mindre kompetansemiljø som kan skreddersy løsninger for den enkelte bruker. I tillegg er det vanskelig å se at de gode hensynene bak reglene som er nedfelt i del I ikke skal komme til anvendelse.

Som nevnt vurderer vi dette som et midlertid forslag og at det blir en anledning ved den pågående revisjonen av hele regimet å vurdere et mer tilpasset regelsett som i noe større grad bidrar til en fornuftig gjennomsiktighet og likere mulighet for å kunne tilby tjenestene.

#### Enkelte betraktninger om forslaget

Forslaget er som følger:

Ny bokstav l) i § 1-3 annet ledd skal lyde:

*"kontrakter om helse- og sosialtjenester til enkeltbrukere, forutsatt at*

- 1. det ikke er mulig å gjennomføre en forsvarlig konkurranse uten å gi ut taushetsbelagte opplysninger om brukeren, og*
- 2. brukeren ikke samtykker til å gi ut slike opplysninger, eller bare samtykker til å gi ut slike opplysninger til en eller flere bestemte leverandører."*

NHO Service deler departementets oppfatning om at taushetsbelagt informasjon som kan knyttes til en persons identitet, ikke skal offentliggjøres som følge av øvrige krav i anskaffelsesprosessen.

NHO Service mener at det er nyttig at det er tatt inn i selve teksten at det skal foretas konkrete vurderinger om realiteten i den taushetsbelagte informasjon. Det vises også til at det understrekes i høringsbrevet at det ligger uansett en generell konkurranseplikt og at dette skal skje innenfor rammen av taushetsplikt. En svakhet er dog at siden man er unntatt fra hele forskriften så gjelder heller ikke protokollplikten. Etterkontrollen blir derfor vanskelig og kanskje umulig.

Når det gjelder begrepet "forsvarlig" konkurranse kan det bli noe problematisk å identifisere hvilke vilkår som gjelder. Foreløpig legges det til grunn at det omfatter informasjon som er blant annet er kritisk for beregning av kapasitet, kostnader og type kompetanse som uten samtykke ikke kan gis ut annet til den endelige leverandøren.

Før øvrig må det antas at bestemmelsen gir brukeren en betydelig mulighet til å styre hvilke eller hvilken leverandør som skal få mulighet til å gi tilbud. NHO Service er meget opptatt av økt frihet til å velge behandlingssted og i så måte så kan dette i praksis bli en hybrid via unntaket i anskaffelsesregelverket.

Det kan imidlertid reises spørsmål om hvis en bruker er villig til å samtykke for at det gis informasjon til en ekstern virksomhet, hvorfor kan man ikke gi en annen som er bundet av samme konfidensialitetsregelverk den samme informasjonen? Rent teoretisk kan dette utnyttes ved at mottakeren/vergen og en bestemt leverandør kan utvikle en agenda som heller ikke det offentlige har innsyn i.

Av grunner som påpekt ovenfor, bør det vurderes at del l i regelverket fortsatt bør ha en viss relevans i fremtidig regelverk når taushetsplikten gjelder. Herunder en form for protokollplikt som øker mulighetene for en riktig bruk av unntaket.

Med vennlig hilsen

NHO Service

  
Henrik Bjørge

Konkurransopolitisk rådgiver og adv.flm