

Fra: noreply@regjeringen.no
Sendt: 15. juni 2015 09:29
Til: Postmottak NFD
Emne: Nytt hørings svar til 15/1514-1 - Høring – endring av lov og forskrifter om offentlige anskaffelser

Referanse: 15/1514-1
Høring: Høring – endring av lov og forskrifter om offentlige anskaffelser
Levert: 15.06.2015 09:28
Svar type: Med merknader
Kontakt avsender: Departementenes sikkerhets- og serviceorganisasjon
Kontaktperson: Solveig Dutheil
Kontakt-e-post: solveig.dutheil@dss.dep.no
Tittel: Hørings svar til forslag om endring av lov om offentlige anskaffelser..
Uttalelse:

Nærings- og fiskeridepartementet

Deres referanse	Deres dato	Vår referanse	Vår dato
15/1514-1	17.03.2015	15/343 -	08.06.2015

Hørings svar til forslag om endring av lov om offentlige anskaffelser og tilhørende forskrifter som ledd i gjennomføring av tre nye anskaffelsesdirektiver

Det vil ikke bli kommentert på høringsnotat 3 og 4, men Departementenes sikkerhets- og serviceorganisasjon (DSS) har merknader til høringsnotat 1 og 2.

Det vi har av merknader følger samme nummerering som høringsnotatene.

Endringer i lov om offentlige anskaffelser (høringsnotat 1)

1. Innledning

DSS imøteser en oppfølging av forenklingsutvalgets forslag, og registrerer at departementet på en rekke punkter ikke tar stilling til dette. Vi vil her bemerke at det i løpet av kort tid er foreslått en rekke endringer i regelverket, og at det er krevende å følge med på dette. Det er således ønskelig at departementet tar høyde for forenklingsutvalgets forslag.

1. Lovens virkeområde

DSS støtter at rettstilstanden i forhold til konsesjonskontrakter nå inntas i loven. Vi støtter også de øvrige forslagene på dette punktet.

DSS mener at det rettskildemessig er en god løsning at det inntas direkte i loven hvilke kontrakter som er unntatt fra både loven og forskriftene, og hvilke som bare er unntatt fra forskriftene. Dette fremstår som et bedre alternativ enn at departementet gis hjemmel til å fastsette unntak fra lovens virkeområde i forskriftene.

1. Samfunnsansvar

- DSS støtter forenklingsutvalgets syn på dette punktet. Vi synes anskaffelsesregelverket i minst mulig grad bør pålegge oppdragsgivere administrative byrder, og da spesielt i form av krav som er vanskelige å operasjonalisere og anvende i praksis.

Regelverket bør etter vårt syn ikke ha bestemmelser uten rettslig innhold, da dette er egnet til å skape usikkerhet med hensyn til praktisk anvendelse.

En bedre løsning kan eventuelt være å samle alle hensynene i veilederen, sammen med en

praktisk anvisning på anvendelse av disse hensynene.

- Når det gjelder andre samfunnshensyn, kan disse etter vårt syn bedre ivaretas gjennom andre regelverk enn det anskaffelsesrettslige. Effektiv bruk av samfunnets interesser innebærer integritet og en forsvarlig saksbehandling, hvilket eksempelvis kan utdypes nærmere i veilederen.
- DSS støtter at Arbeids- og sosialdepartementet foretar en evaluering av forskrift om lønns- og arbeidsvilkår i offentlige kontrakter.
- DSS støtter forenklingsutvalgets innstilling på dette punktet, og mener at dersom andre hensyn skal inntas i loven som en konsekvens av Norges EØS-rettslige forpliktelser, bør disse samles i en egen bestemmelse.

Denne bestemmelsen bør i så tilfelle liste opp andre ikke-anskaffelsesrelevante hensyn som bør hensyntas i prosessen. På denne måten vil man rendyrke en formålsbestemmelse som det vil være lettere å påberope seg rettslig.

DSS mener at dette ville være en egnet fremgangsmåte også for øvrige hensyn som eksempelvis klima, miljø og universell utforming.

1. Offentlighet, taushetsplikt og habilitet

DSS støtter departementets forslaget på dette punktet. Det fremstår som ryddig at generelle forhold om offentlighet, taushetsplikt og habilitet er uttømmende regulert i loven og at likelydende ordlyd gjøres gjeldende for alle forskrifter med hjemmel i loven.

1. Håndhevelse

DSS registrerer at skillet mellom prioriterte og uprioriterte tjenester fjernes som følge av direktivene. Vi forutsetter dog at departementet innenfor sitt handlingsrom legger til grunn de samme hensyn som tidligere lå til grunn for disse tjenestene, og at de uprioriterte tjenestene kun skal kunngjøres nasjonalt og etter prosedyrene i forskriftens del II.

Ny forskrift om offentlige anskaffelser (høringsnotat 2)

1. Almennelige bestemmelser

2.2 DSS støtter at det klargjøres tydeligere hvilke anskaffelser som er unntatt fra forskrift om offentlige anskaffelser (foa).

Det er ryddig at unntakene er fordelt over flere bestemmelser, samt at det skilles mellom de tjenester som tidligere var uprioriterte og de kontraktene som er underlagt et annet regelverk.

2.3 DSS støtter at egenregi og utvidet egenregi mv. nå kodifiseres og reguleres i foa.

2.4 DSS imøteser behandlingen av forenklingsutvalgets anbefaling med tanke på nasjonale terskelverdier. Det knyttes også interesse til forslaget om at det ikke er krav til konkurranse på anskaffelser under kr. 100.000 eks. mva. Vår erfaring er at konkurranser under dette beløpet skaper mye frustrasjon blant folk i dag, og det er i disse konkurransene at dokumentasjonen ofte er mangelfull. Dersom disse anskaffelsene ikke lenger trenger å konkurransesettes, oppfattes regelverket som mer fleksibelt. Samtidig vil ankepunktet mot en slik bestemmelse være at det åpner for flere omgøelser.

2.5 DSS støtter klargjøringen av hvilke regler som gjelder for blandende anskaffelser og kontrakter.

2.6. Regler som gjelder for alle anskaffelser

2.6.1 DSS imøteser departementets behandling av forslaget fra forenklingsutvalget. DSS er enig med departementet i at bestemmelser om frister og fristberegning bør inntas i foa del I.

DSS mener at bestemmelser som gjelder generelt for alle anskaffelser i størst mulig grad bør inntas i forskriftens del I, og at dette da bør gjelde tilsvarende for rådgiverhabilitet og innkjøpssentraler.

2.6.2 DSS er enig i at oppdragsgiver bør ha en plikt til å angi hvilke kontraktsvilkår som skal gjelde i anskaffelsesdokumentene. Dette sikrer forutberegnelighet og likebehandling, og bidrar også til en mer ryddig anskaffelsesprosess. Vår erfaring er at ikke alle er klar over at kontrakt bør angis, og at det således er klargjørende med en slik bestemmelse.

2.6.4. DSS støtter forslaget til en utvidet rett til å benytte begrensede kontrakter. Vi mener dog det er unødvendig begrensende at slike kontrakter ikke kan ha en varighet utover 3 år. Vedkommende organisasjon mister den muligheten til kontinuitet som andre leverandører har.

1. Anskaffelser over EØS-terskelverdi

- Strukturen til forskriftens del III

DSS er enig i at rekkefølgen på bestemmelsene i utkast til forskrift gjør det enklere å finne frem i forskriften, og at målsettingen om dette dermed er nådd. Forskriften fremstår som mer fleksibel og oversiktlig enn tidligere, hvilket gjør at reglene sannsynligvis vil nå bedre ut til de den angår.

Samtidig vil vi be departementet vurdere hvorvidt kapittelet om konkurransegrunnlag bør flyttes til etter valg av anskaffelsesprosedyre.

Vi har også tilsvarende kommentar hva gjelder § 8-2 om rettelser, suppleringer eller endringer av konkurransegrunnlaget. Vi mener denne bør flyttes til selve gjennomføringen av konkurransen.

- Planlegging av anskaffelsesprosessen

- DSS støtter innføringen av en bestemmelse om dialog med leverandørmarkedet *før* Erfaringsmessig hersker det stor usikkerhet rundt hva som er gjeldende rett her, og det er sannsynlig at mange oppdragsgivere av den grunn avstår fra å benytte seg av dette virkemidlet.
- DSS støtter den foreslåtte forenklingen om krav til detaljeringsgrad i konkurransegrunnlaget.

Når oppdragsgiver nå kan begrense seg til kun å oppgi visse overordnede opplysninger, vil leverandørmarkedet få et nærmere forhold til forskriften når de bli henvist til denne for veiledning.

Vi mener imidlertid at det er ryddig og logisk med en tilsvarende bestemmelse som regulerer kvalifikasjonsgrunnlaget. Av den grunn foreslår vi å beholde deler av nåværende bestemmelse i § 17-5.

3.2.5 DSS støtter forslaget til en egen bestemmelse der oppdragsgiver i visse tilfeller kan gå direkte til kun én leverandør. Dette er klagjørende der det i realiteten er kun én leverandør som kan gjennomføre anskaffelsen.

3.2.8 DSS støtter at det innføres en ny bestemmelse om merkeordninger.

3.2.9 Vi er i utgangspunktet positive til endringene rundt mindre strenge dokumentasjonskrav til leverandører, og utvidet bruk av egenerklæringer. Det synes likevel å kunne oppstå enkelte tilfeller der brudd på egenerklæring fra leverandørsiden vil innebære et betydelig merarbeid for oppdragsgiver, og i tillegg kunne danne grunnlag for klager fra øvrige tilbydere.

3.2.12 DSS støtter departementets vurdering når det gjelder å *ikke* innføre en plikt for oppdragsgiver til å dele opp kontrakter.

En oppdeling vil ikke nødvendigvis medføre at små og mellomstore bedrifter deltar i konkurransen, slik formålet med bestemmelsen er. Dessuten vil det få store konsekvenser og medføre merarbeid både for oppdragsgivere og leverandører.

Når det gjelder utkastets § 14-1 (5) som gir oppdragsgiver rett til å tildele kontrakt til en leverandør selv om det er kunngjort som flere delkontrakter, vil vi peke på at dette lett kan lede til klager og misnøye blant de som har levert tilbud.

3.2.14 Innføring av elektronisk kommunikasjon som hovedregel, er en fornuftig og tidsriktig endring som vil virke tidsbesparende.

Vi er likevel noe usikre til de sikkerhetstiltak som skisseres i foa § 15-5. Ved å gå bort fra et krav om elektronisk signatur og over til en mer skjønnsmessig vurdering, åpner man for inkonsistens i forvaltningen. Mindre anskaffelsesmiljøer kan også ha lav kompetanse på området, og en enhetlig standard ville derfor gagnet markedet bedre. Samtidig er det viktig å ta hensyn til ulike tilbyderes mulighet for å levere tilbud.

3.3 Gjennomføring av konkurransen

3.3.5 DSS støtter forslaget om å utvide oppdragsgivers rett til å be om at relevant dokumentasjon kan *ettersendes*. Det vil være besparende både for oppdragsgivere og markedet at færre konkurransedyktige leverandører må avvises fordi de har avglemt den angitte dokumentasjonen.

Videre støtter DSS en utvidelse av *avklaringsadgangen* av visse elementer i tilbudet. Det vil kunne virke unødvendig konkurransebegrensende å avvise et tilbud som er uklart, når uklarheten ikke har betydning for konkurranseforholdet mellom leverandørene.

3.4 Avvisning

3.4.3 Vi støtter departementets forslag om å sidestille vedtatte forelegg etter straffeprosessloven § 255 med endelig dom. Riktignok vil dette gi mindre rom for hensiktsmessighetsvurderinger rundt avvisning av en leverandør som har vedtatt forelegg, men vi kan ikke se oppdragsgivers spillerom skal være det mest tungtveiende hensynet.

Det er uheldig å sende signal om at et lovbrudd er mindre alvorlig dersom man har vedtatt

forelegget. Departementets løsning synes også å være den som harmonerer mest med forslaget til ny formålsparagraf i lov om offentlige anskaffelser.

DSS støtter departementets forslag om at det skal være avvisningsplikt i tilfeller med inhabilitet.

Med hilsen

Beate Erikstad

Fungerende avdelingsdirektør

Solveig Dutheil

Rådgiver

Dokumentet er elektronisk signert og har derfor ikke håndskrevne signaturer

Vedlegg: -