

---

**Fra:** Watz Sissel  
**Sendt:** 16. juni 2015 09:15  
**Til:** Postmottak NFD  
**Emne:** Endring av lov og forskrifter om offentlige anskaffelser - høring

Nærings- og fiskeridepartementet  
Postboks 8090 Dep  
0032 OSLO

Deres ref	Vår ref	Dato
15/1514	15/1465-7	16.06.2015

## **Endring av lov og forskrifter om offentlige anskaffelser - høring**

Vi viser til brev av 17. mars om ovennevnte.

### **Om Lov om offentlige anskaffelser**

I forslag til § 16 a gis departementet adgang til å "gi oppdragsgiver pålegg som er nødvendig for å sikre oppfyllelse av EØS-avtalen, WTO-avtalen om offentlige innkjøp eller andre internasjonale avtaler som Norge er forpliktet av". Som et nytt moment foreslås det videre at "det (kan) fastsettes en løpende tvangsmulkt for hver uke som går etter utløpet av den frist som er satt for oppfylling av pålegget, inntil pålegget er oppfylt". Det følger av § 16 at departementet kan gi forskrift om "fastsettelsen av tvangsmulkt som nevnt i § 17 og om oppdragsgivers adgang til å si opp en kontrakt".

### **Pålegg**

Formuleringen om at departementet skal ha adgang til "gi oppdragsgiver pålegg som er nødvendig for å sikre oppfyllelse av EØS-avtalen, WTO-avtalen om offentlige innkjøp eller andre internasjonale avtaler som Norge er forpliktet av", er svært vid. Det er ikke gitt noen begrensninger i hvilke situasjoner pålegg kan gis, utover at det må være nødvendig for å oppfylle EØS-avtalen eller andre internasjonale avtaler. Bestemmelsen oppstiller heller ingen begrensninger for hvilke typer pålegg departementet kan rette mot offentlige oppdragsgivere. I høringsbrevet er det i liten grad utredet behovet for og konsekvenser av en slik vid påleggshjemmel, og KMD stiller spørsmål ved om bestemmelsen er nødvendig.

### **Adgang til å si opp kontrakt**

Videre foreslås det at departementet kan gi forskrift om oppdragsgivers adgang til å si opp en kontrakt. Regelen foreslås på bakgrunn av den nye direktivbestemmelsen om at oppdragsgiver skal kunne si opp en kontrakt i visse tilfeller, blant annet der EFTA-domstolen har slått fast at oppdragsgiver har begått et brudd på EØS-avtalen i forbindelse med inngåelse av kontrakten.

Denne direktivbestemmelsen er foreslått gjennomført i ny § 23-4 i forskrift om offentlige anskaffelser. Slik forskriftshjemmelen i *loven* er utformet, er den ikke begrenset til disse tilfellene, men gir departementet en generell adgang til å gi forskriftsbestemmelser om oppdragsgivers adgang til å si opp en kontrakt. KMD peker på at kommunene er selvstendige rettssubjekter som i utgangspunktet har frihet til bestemme innholdet i sine avtaler. KMD mener derfor at adgangen til å fastsette regler i forskrift, om oppdragsgivers adgang til å si opp en kontrakt, ikke bør gå lenger enn det som kreves etter reglene i det nye direktivet.

### **Tvangsmulkt**

KMD anser generelt ileggelse av tvangsmulkt som en lite egnet sanksjon for å sikre etterlevelse av kommunenes plikter. Forslaget åpner for at oppdragsgivere kan ilegges tvangsmulkt for en rekke ulike forhold. I høringsbrevet er det ikke redegjort mye for behovet for og konsekvensene av å ilegge tvangsmulkt, det er ikke noe krav om adgang til å ilegge tvangsmulkt etter EØS-reglene, og KMD stiller derfor spørsmål ved om det er behov for en bestemmelse om tvangsmulkt ved brudd på pålegg etter lov om offentlige anskaffelser.

### **Vedr. forskriftene**

KMD støtter arbeidet som er gjort med strukturen i forskriftene, for å sikre at reglene når best mulig frem til dem de angår. Anskaffelsesreglene har mange ulike brukere, og forskriftene bør være lett å finne frem i både for erfarne og uerfarne innkjøpere og leverandører.

KMD støtter forslagene til forskriftsbestemmelsene som gjennomfører nye direktivbestemmelser om unntak for offentlig-offentlig samarbeid. For KMD er det viktig at reglene ikke "låser" mulige organiseringsformer for samarbeid mellom offentlige myndigheter, men er fleksible.

KMD støtter forslaget om å tilbakeføre offentlige myndigheter som driver forsyningsvirksomhet til forsyningsforskriften. Dette betyr at disse virksomhetene blir omfattet av mindre detaljerte regler, og man unngår en situasjon der valg av organisasjonsform (som del av kommunen eller som eget rettssubjekt) blir utslagsgivende for hvilke regler som gjelder.

Kommunal- og moderniseringsdepartementet er generelt positiv til forslag som kan bidra til en forenkling av offentlige anskaffelser. Vi vil spesielt trekke fram forenklede krav til dokumentasjon fra leverandørene, samt større adgang til å velge konkurranse med forhandlinger og konkurransepreget dialog som viktige skritt i retning enklere og mer fleksible anskaffelsesprosesser. Vi mener også at innovasjonspartnerskap kan være en spennende, ny modell for anskaffelser, men tror det vil kreve utstrakt veiledning og tilrettelegging for å få virksomhetene til å prøve ut slike modeller.

Nærings- og fiskeridepartementet trekker fram at det må tilbys gratis informasjon og veiledning om tolkning og anvendelse av regelverket, og at oppdragsgivere skal få støtte til planlegging og gjennomføring av anskaffelsesprosessene. Dette skal inngå i den ordinære veiledningen fra Difi. Kommunal- og moderniseringsdepartementet er av den oppfatning at dette vil kreve mer ressurser enn det anskaffelsesmiljøet i Difi besitter i dag.

Kommunal- og moderniseringsdepartementet jobber for tiden med en nasjonal strategi for bruk av skytjenester. Som en del av dette arbeidet vurderer vi blant annet alternative innkjøpsmodeller, slik som "Cloud Store"/"Digital marketplace" i Storbritannia. Vi mener det er en fordel om regelverket ikke sperrer for denne typen innkjøpsmodeller, og forutsetter at Nærings- og fiskeridepartementet har tatt høyde for dette i sitt arbeid.

Kommunal- og moderniseringsdepartementet støtter forslag til eksplisitt forskriftshjemmel om bruk av elektronisk faktura i lovutkastets § 16. Å ha mulighet til å implementere direktiv 2014/55/EU om elektronisk faktura i offentlige anskaffelser vil lette innføring av elektronisk faktura i offentlig sektor, i regi av Difi og Kommunal- og moderniseringsdepartementet.

Departementet arbeider med tekstforslag til slik forskrift, og regner med at den vil kunne tre i kraft i 2016.

Utkastet til forskrifter inneholder en rekke tiltak som bidrar til å fremme elektroniske innkjøpsprosesser og e-handel i offentlig sektor. Vi støtter disse forslagene.

Med hilsen

Hanne Finstad (e.f.)  
avdelingsdirektør

Sissel Watz  
seniorrådgiver

*Dette dokumentet er elektronisk godkjent og sendes uten signatur.*