

KONGELEG RESOLUSJON

Fornyings- og administrasjonsdepartementet

Statsråd: Heidi Grande Røys

FORNYINGS- OG ADMINISTRASJONSDEPARTEMENTET
01 DES. 2006
ARKIVKODE:
SAKSNR: 200501325-253

Forskrift om endring av forskrift om offentlige anskaffelser og forskrift om endring av forskrift om innkjøpsregler i forsyningssektorene (vann- og energiforsyning, transport og posttjenester) mv. Forskrift om endring av "Forskrift til offentlighetsloven. Delegering av myndighet".

KONGELEG RESOLUSJON

Fornyings- og administrasjonsdepartementet

Statsråd: Heidi Grande Røys

Ref nr.:

Saksnr.: 200501325

Dato: 18.10 2006

Forskrift om endring av forskrift om offentlige anskaffelser og forskrift om endring av forskrift om innkjøpsregler i forsyningssektorene (vann- og energiforsyning, transport og posttjenester) mv. Forskrift om endring av "Forskrift til offentlighetsloven. Delegering av myndighet".

1. Kva saka gjeld

Med heimel i lov 16. juli 1999 nr. 69 om offentlige anskaffelser § 11 legg departementet fram forslag til forskrift om endring av forskrift 7. april 2006 nr. 402 om offentlige anskaffelser og forskrift om endring av forskrift 7. april 2006 nr. 403 om innkjøpsregler i forsyningssektorene (vann- og energiforsyning, transport og posttjenester) mv.

Med heimel i lov 19. juni 1970 om offentlighet i forvaltningen (offentlighetsloven) § 11 annet ledd, jf. forskrift av 14. februar 1986 nr. 351 punkt I nr 2 og samtykke i brev frå Justisdepartementet til Fornyings- og Administrasjonsdepartementet datert 23.11.2006, legg Fornyings- og Administrasjonsdepartementet fram forslag til forskrift om endring av forskrift av 14. februar 1986 nr. 351 punkt V nr 12.

2. Høyring

Før forskrift 7. april 2006 nr. 402 om offentlige anskaffelser og forskrift 7. april 2006 nr. 403 om innkjøpsregler i forsyningssektorene (vann- og energiforsyning, transport og posttjenester) mv. vart vedtatt i april, hadde utkasta vore på høyring. Desse forskrifta har ennå ikkje trått i kraft, og brukarane av forskriftene har dermed ikkje innretta seg etter dei nye reglane. Endringane som departementet nå foreslår, er justeringar i reglar som har vore høyrde. Det har difor ikkje vore naudsynt med ei eigen høyring om endringane.

Endringa i forskrift til offentlighetsloven er meint å vidareføre dagens rettslege situasjon, og det har derfor ikkje vore naudsynt å sende forslaget på høyring.

3. Hovudendingane i innkjøpsforskriftene

3.1 Kontraktstandardar

Reglane om offentlege innkjøp skal regulere korleis konkurransen skal gjennomførast fram til kontraktssinngåinga. Reglane regulerar i liten grad utforminga av kontraktar mellom offentlege verksemdar og leverandørane. I dagens forskrift om offentlege innkjøp (forskrift 15. juni 2001 nr 616) er det likevel ein regel om bruk av kontraktstandardar som seier at der det finnes framforhandla og balanserte kontraktstandardar skal desse som hovudregel nyttast ved inngåing av tenestekontraktar og bygge- og anleggskontraktar. I utkastet til nytt regelverk som vart sendt på høyring i 2005 vart det ikkje foreslått endringar i denne regelen, men det kom merknader mellom anna frå Næringslivets Hovudorganisasjon (NHO) og byggebransjen der det vart bedt om at regelen vart endra. På bakgrunn av innspela vart regelen endra, slik at åtgangen til å fråvike kontraktstandarda vart snevra inn. Regelen føreset no at ingen urimeleg risiko skal førast over til leverandøren for forhold som han ikkje har kontroll over og der kostnaden ikkje kan estimerast på forhand.

Etter forskrifta vert vedteken i april, har det kome reaksjonar frå einskilde offentlege innkjøparar på denne utforminga. Det vert framhalde at endringa er eit inngrep i avtalefridomen, og synt til at føremålet med reglane ikkje er å regulere kva avtalevilkår som skal leggast til grunn. Det vert og syna til at innhaldet i regelen er uklår både med omsyn til innhald og konsekvensar, og at styrkjeforholdet ved avtaleinngåingar kan variere, blant anna ved at større leverandørar lettare kan ta på seg risiko enn mindre leverandørar.

Departementet ser i ettertid at spørsmålet om endring av denne regelen burde vore utreda grundigare før regelen eventuelt vart endra. Innspela syner at det er fleire uklare sider ved regelen som kan føre til utryggleik og diskusjonar mellom innkjøparar og leverandørar. Departementet er òg tvilande til om det er føremålsteneleg å regulere innhaldet i avtalen mellom innkjøparar og leverandørar utover det som går fram av gjeldande forskrift.

Departementet foreslår at den endra regelen om kontraktstandardar i forskrifta frå april reverserast, slik at ein held fast ved ordlyden som går fram av gjeldande forskrift. Ein liten forskjell frå gjeldande ordlyd er likevel at ein lar regelen gjelde òg for varekontraktar.

3.2 Kva del av forskrifta gjeld

For kontraktar med verdi mellom 500 000 kronar og EØS-terskelverdi, gjer forskrifta unntak frå kunngjeringsplikta slik at berre dei alminnelege reglane i forskriftas del I gjeld, i ein rekkje tilfelle lista i § 2-1 anna ledd bokstav a-f (til dømes der innkjøpet berre kan foretas hos ein leverandør i marknaden eller at kjøpet grunna uførutsette omstende ikkje kan utsettes i den tida det tar å gjennomføre ein konkurranse). Ved ein feil er ikkje dette unntaket gjort gjeldande også ved kjøp av uprioriterte tenester etter § 2-1 femte ledd. Feilen rettast no.

3.3 Andre endringer

Det foretas om lag tolv andre justeringar i forskrift 7. april 2006 nr. 402 om offentlige anskaffelser og tre justeringer i forskrift 7. april 2006 nr. 403 om innkjøpsregler i forsyningssektorene (vann- og energiforsyning, transport og posttjenester) mv. Justeringane er til dels naudsynte for å sikre rett gjennomføring av direktiv-pliktane etter EØS-avtalen, dels gjerast justeringane for å korrigere feil krysshenvisningar internt i forskrifta, dels for å korrigere feil eller upresis ordbruk. Endringane er av teknisk art.

4. Endringa i forskrift til offentlighetsloven

Med heimel i lov 19. juni 1970 om offentlighet i forvaltningen (offentlighetsloven) § 11 annet ledd, fastsett forskrift av 14. februar 1986 nr. 351 punkt V nr 12 at følgjande generelt kan unnatakas frå innsyn: "tilbud og protokoller som nevnt i forskrift fastsatt ved kgl.res. av 15. juni 2001 nr. 616 om offentlige anskaffelser og forskrift fastsatt ved kgl.res. av 16. desember 1994 nr. 1110 om innkjøpsregler innen vann- og energiforsyning, transport og telekommunikasjon (forsyningsforskriften)".

Inntil den nye offentleglova, lov av 19 mai 2006 nr 16 om rett til innsyn i dokument i offentlig verksemd (offentleglova), trer i kraft, skal generalunnataket for innsyn i tilbud og protokollar forsett gjelda. Forskrift til offentleglova V nr. 12 må derfor endrast, slik at den visar til dei nye innkjøpsforskriftene.

Endringane er førelagt Justisdepartementet som har godkjend desse.

"Fornyings- og administrasjonsdepartementet

tilrår

Forskrift om endring av forskrift 7. april 2006 nr. 402 om offentlige anskaffelser og forskrift om endring av forskrift 7. april 2006 nr. 403 om innkjøpsregler i forsyningssektorene (vann- og energiforsyning, transport og posttjenester) mv. vert fastsett i samsvar med vedlagte forslag.

Forskrift om endring av forskrift 14. februar 1986 nr. 351 "Forskrift til offentlighetsloven. Delegering av myndighet" vert fastsett i samsvar med vedlagte forslag."

Sendes tilbake til KPA
Det attesteres at denne gjenpart er
i samsvar med kongelig resolusjon
av 24/11-2006,
Statsrådets kontor, 28/11-2006.
BNordli

Forskrift om endring av forskrift 7. april 2006 nr. 402 om offentlige anskaffelser

Fastsatt ved kgl. res. xx.xx.2006 med hjemmel i lov av 16. juli 1999 nr. 69 om offentlige anskaffelser § 11 første ledd. Fremmet av Fornyings- og administrasjonsdepartementet.

I

I forskrift 7. april 2006 nr. 402 om offentlige anskaffelser gjøres følgende endringer:

§ 2-1 tredje ledd første og annet punktum skal lyde:

For kontrakter om utførelse av helse- og sosialtjenester med en ideell organisasjon er oppdragsgiver ikke forpliktet til å følge reglene i forskriftens del II eller III. Dersom kontrakten overstiger terskelverdiene angitt i § 2-2 (terskelverdiene), gjelder likevel § 17-3 (krav til ytelsen og tekniske spesifikasjoner) og § 18-4 (kunngjøring av konkurranseresultater).

§ 2-1 femte ledd skal lyde:

Kontrakter som gjelder uprioriterte tjenester, jf. vedlegg 6 (uprioriterte tjenester), følger reglene i del I og II selv om den anslåtte verdi overstiger terskelverdiene angitt i § 2-2 (terskelverdier). Unntakene i annet ledd, annet punktum bokstav a-f gjelder tilsvarende, uavhengig av anskaffelsens verdi. Dersom anskaffelsen overstiger terskelverdiene angitt i § 2-2 (terskelverdier) gjelder også § 17-3 (krav til ytelsen og bruk av tekniske spesifikasjoner) og § 18-4 (kunngjøring av konkurranseresultater).

§ 3-11 første ledd skal lyde:

Der det finnes fremforhandlede og balanserte kontraktsstandarder, skal disse som hovedregel brukes ved inngåelse av kontrakter.

§ 3-14 annet punktum skal lyde:

Overfor oppdragsgivere som nevnt i loven § 2 første ledd tredje punktum, kan det likevel bare gis pålegg som er nødvendige for å oppfylle Norges forpliktelser om offentlige anskaffelser overfor fremmede stater eller internasjonale organisasjoner.

§ 11-7 første ledd skal lyde:

Rettidig levert tilbud skal åpnes på det tidspunkt og sted som er angitt i kunngjøringen eller konkurransegrunnlaget.

§ 13-4 annet ledd skal lyde:

En elektronisk auksjon kan avholdes på samme vilkår ved gjenåpning av konkurransen blant partene i en rammeavtale, slik det er gitt mulighet for i § 6-3 (rammeavtaler med flere leverandører) annet ledd, og ved tildeling av kontrakter innenfor dynamiske innkjøpsordninger etter § 6-4 (dynamiske innkjøpsordninger).

§ 14-4 bokstav a skal lyde:

når tilbudene i en forutgående åpen eller begrenset anbudskonkurranse eller konkurransepreget dialog er ukorrekte, eller dersom tilbudene er uakseptable i henhold til krav fastsatt i samsvar med § 17-4 (kvalifikasjonskrav) til § 17-15 (HMS-egenerklæring), § 20-1 (fremgangsmåte ved valg av leverandører og tildeling av kontrakter), § 20-3 (avvik), § 20-4 (alternative tilbud) eller § 22-2 (kriterier for valg av tilbud), forutsatt at det ikke foretas vesentlige endringer i de opprinnelige kontraktsvilkår og at alle leverandørene som oppfyller kravene for deltakelse i konkurransen, og som i den forutgående konkurransen har avgitt tilbud i samsvar med anskaffelsesprosedyrens formelle krav, inviteres til å delta,

§ 14-4 bokstav k annet punktum skal lyde:

Forutsetningen er at kontrakten tildeles til den opprinnelige leverandør og at arbeidene er i samsvar med det prosjekt som dannet utgangspunktet for tildelingen av den første kontrakten.

§ 17-11 annet ledd skal lyde:

Registrering på offisielle lister over godkjente leverandører, attestert av kompetente organ i leverandørens hjemstat, gir oppdragsgiver en formodning om at leverandøren er kvalifisert når det gjelder vurderingen av de forhold som er nevnt i § 20-12 (avvisning på grunn av forhold hos leverandøren) annet ledd bokstav a til d og g, § 17-10 (dokumentasjon av registrering, godkjenninger mv.), § 17-8 (dokumentasjon på leverandørens finansielle og økonomiske stilling) første ledd bokstav b og c og § 17-9 (dokumentasjon på leverandørens tekniske kvalifikasjoner) første ledd bokstav a og c ved varekontrakter, første ledd bokstav c, d og e ved tjenestekontrakter og første ledd bokstav e og f for bygge- og anleggskontrakter, § 17-13 (standarder for miljøledelsessystemer) ved tjenestekontrakter, § 20-12 (avvisning på grunn av forhold ved leverandøren) første ledd bokstav e og § 17-7 (krav til leverandørens organisering) annet ledd.

§ 17-15 annet ledd annet punktum skal lyde:

Egenerklæringen må foreligge senest innen tilbudsfristens utløp ved åpen anbudskonkurranse, innen fristen for forespørsler om å delta i en begrenset anbudskonkurranse, konkurransepreget dialog eller konkurranse med forhandling, og innen fristen for å levere veiledende tilbud i en dynamisk innkjøpsordning.

§ 19-1 tredje ledd annet punktum skal lyde:

Fristen skal være tilstrekkelig lang til at interesserte leverandører kan levere tilbud, og bør generelt være minst 29 dager.

§ 19-2 fjerde ledd skal lyde:

Tilbudsfristen i annet ledd kan forkortes til 29 dager dersom oppdragsgiver har publisert en veiledende kunngjøring i samsvar med § 18-2 (veiledende kunngjøring) minst 45 dager og høyst 12 måneder forut for kunngjøringen og den veiledende kunngjøringen inneholdt alle de opplysningene som fremgår av kunngjørings skjema for veiledende kunngjøring, i den utstrekning disse opplysningene forelå på kunngjøringstidspunktet.

§ 20-3 skal lyde:

Avvik skal fremgå klart av tilbudet, og være presist og entydig beskrevet. Ved anbudskonkurranser skal avvik i tillegg være beskrevet slik at oppdragsgiver kan vurdere avvikene uten kontakt med leverandør. Oppdragsgiver har plikt eller rett til å avvise tilbud med avvik i tråd med § 20-13 (avvisning på grunn av forhold ved tilbudet).

§ 20-12 første ledd bokstav d skal lyde:

har unnlatt å levere forespørsel om deltakelse i begrenset anbudskonkurranse, konkurransepreget dialog og konkurranse med forhandling i samsvar med kapittel 16 (kommunikasjon), eller ikke har levert slik forespørsel innen fristen,

II

Endringene trer i kraft straks.

Forskrift om endring av forskrift 7. april 2006 nr. 403 om innkjøpsregler i forsyningssektorene (vann- og energiforsyning, transport og posttjenester) mv.

Fastsatt ved kgl. res. xx.xx.2006 med hjemmel i lov av 16. juli 1999 nr. 69 om offentlige anskaffelser § 11 første ledd. Fremmet av Fornyings- og administrasjonsdepartementet.

I

I forskrift 7. april 2006 nr. 403 om innkjøpsregler i forsyningssektorene (vann- og energiforsyning, transport og posttjenester) mv. gjøres følgende endringer:

§ 1-2 første ledd bokstav b annet punktum skal lyde:

Med særretter og eneretter menes rettigheter som følger av tillatelser gitt av kompetent myndighet ved lov, forskrift eller vedtak, når dette medfører at utøvelsen av en aktivitet definert i § 1-3 (aktiviteter som er omfattet av forskriften) begrenses til en eller flere virksomheter, og dermed i vesentlig grad påvirker muligheten for andre foretak til å utøve slik aktivitet.

§ 1-7 annet ledd skal lyde:

Unntakene i første ledd gjelder kun når minst 80 prosent av den gjennomsnittlige omsetning innen henholdsvis tjenester, varer eller bygge- og anleggsarbeider som foretaket har oppnådd i EØS-området i de foregående tre år, skriver seg fra en ytelse av henholdsvis tjenester, varer eller bygge- og anleggsarbeider til foretak det er tilknyttet.

§ 1-7 fjerde ledd skal lyde:

Dersom mer enn ett foretak tilknyttet oppdragsgiver leverer den samme eller lignende tjenester, varer eller bygge- og anleggsarbeider, skal det tas hensyn til den samlede omsetning i disse foretak som skriver seg fra henholdsvis tjenester, varer eller bygge- og anleggsarbeider i EØS-området.

§ 11-1 annet ledd annet punktum skal lyde:

Dette kan for eksempel være kvalitet, pris, teknisk verdi, estetiske og funksjonsmessige egenskaper, miljøegenskaper, driftsomkostninger, rentabilitet, kundeservice, teknisk bistand, tid for levering eller ferdigstilling, reservedeler og forsyningsikkerhet.

§ 15-1 første ledd skal lyde:

Kontrakter som inngås med sikte på å gjøre det mulig å utøve en aktivitet som nevnt i § 1-3 (aktiviteter som er omfattet av forskriften), omfattes ikke av lov om offentlige anskaffelser og forskrifter gitt i medhold av denne lov, dersom EFTAs overvåkingsorgan har fattet vedtak i henhold til direktiv 2004/17/EF artikkel 30 om at aktiviteten er unntatt.

II

Endringene trer i kraft straks.

Forskrift om endring av forskrift 14. februar 1986 nr. 351 "Forskrift til offentlighetsloven. Delegering av myndighet"

Fastsatt ved kongelig resolusjon xx.xx.2006, med hjemmel i lov 19. juni 1970 om offentlighet i forvaltningen (offentlighetsloven) § 11 annet ledd. Fremmet av Fornyings- og administrasjonsdepartementet.

I

I forskrift av 14. februar 1986 nr. 351 "Forskrift til offentlighetsloven. Delegering av myndighet" gjøres følgende endringer:

Punkt V nr 12 skal lyde:

tilbud og protokoller som nevnt i forskrift fastsatt ved kgl.res. av 7. april 2006 nr. 402 om offentlige anskaffelser og forskrift fastsatt ved kgl.res. av 7. april 2006 nr. 403 om innkjøpsregler i forsyningssektorene (vann- og energiforsyning, transport og posttjenester).

II

Ikraftsetting

Endringen gjelder fra den tid Fornyings- og administrasjonsdepartementet bestemmer.