

Det kongelige nærings- og handelsdepartement
Postboks 8014 dep

0030 OSLO

Vår saksbehandler
Hildur Nikoline Nilssen
Telefon 22055708
E-post Hildur.Nilssen@akershus-f.kommune.no

Vår dato
27.08.2003
Deres dato

Vår referanse
01/00074/006 600 &13
Deres referanse

**HØRING - RAPPORT FRA AUDA -
"ARBEIDSGRUPPEN MOT ULOVLIGE DIREKTE ANSKAFFELSER"**

Akershus fylkeskommune viser til høringsbrev av 19. mai 2003 vedrørende AUDA's rapport om tiltak og sanksjoner ved brudd på regelverket om offentlige anskaffelser.

Akershus fylkeskommune er opptatt av å overholde regelverket om direkte offentlige anskaffelser og er av den oppfatning at terskelen for å innføre sanksjoner for å styre det offentliges atferd bør være høy.

Fylkeskommunen ser at sanksjoner vil kunne ha en preventiv effekt og bidra til at regelverket etterlevs i større grad enn i dag. Vi vil imidlertid påpeke at summen av de foreslåtte tiltakene og sanksjonene synes voldsom. Fylkeskommunen mener at det bør foretas en forenkling av regelverket og utvidelse av hjemlene for direkte kjøp som et første skritt før det innføres sanksjoner.

For øvrig har Akershus fylkeskommune følgende kommentarer til forslagene fra arbeidsgruppen:

1. Konkurransetilsynet får som oppgave å føre tilsyn med ulovlig direkteanskaffelser.

Fylkeskommunen er positiv til forslaget om at Konkurransetilsynet gis en tilsynsfunksjon for ulovlige direkteanskaffelser og at det i denne sammenheng bør ha en aktivitetsrett.

I spørsmålet om anonymitet til klager, støtter fylkeskommunen anbefalingen om at Konkurransetilsynet i samme grad som etter dagens praksis, skal kunne hemmeligholde identiteten til tipser. Fylkeskommunen støtter også forslaget om at klager må kunne motsette seg at hans identitet blir røpet.

2. Alle direkteanskaffelser over en viss størrelse skal føres i anskaffelsesprotokollen

Fylkeskommunen ser at det kan være behov for tiltak som skal hindre ulovlig oppsplitting av kontrakter. Dette behovet bør først og fremst løses ved opplæring av de som har fullmakt til å foreta anskaffelser. I denne sammenheng vil vi vise til at forskriften ikke har en entydig definisjon med hensyn til hva som er én anskaffelse.

Gjeldende forskrift stiller store krav til offentlige oppdragsgivere og det bør av den grunn vises varsomhet med hensyn til å pålegge ytterligere byrder på oppdragsgivere. Fylkeskommunen er derfor skeptisk til å innføre et pålegg om å protokollføre direkte anskaffelser under NOK 200 000. Dersom det innføres et krav om protokollføring, må innholdet i en protokoll for direkteanskaffelser gjøres så enkelt som mulig.

3. Alle direkteanskaffelser over NOK 200 000 skal forhåndskunngjøres minimum tre virkedager før kontraktsinngåelse

Fylkeskommunen stiller seg positiv til å utvide kunngjøringsplikten til å gjelde direkte anskaffelser over NOK 200 000. En slik kunngjøringsplikt vil gjelde anskaffelser etter forskriften § 11 –2 litra b- g, som kun unntaksvis benyttes og vil ikke være en stor byrde for oppdragsgiver.

Anskaffelser i henhold til disse reglene er av en slik karakter at det vil være hensiktsmessig at regelverket bidrar til å bevisstgjøre oppdragsgiver på de pliktene som følger av regelverket.

4. Konkurransetilsynet gis hjemmel til å ilegge sivil bot overfor oppdragsgivere som visste eller burde vite at de foretok en ulovlig direkteanskaffelse

Fylkeskommunen anser at sivilrettslige bot ilagt som forelegg mot pliktsubjekter kan være et akseptabelt sanksjonsmiddel ved ulovlige direkteanskaffelser. Det fremstår som hensiktsmessig at Konkurransetilsynet gis myndighet til å ilegge slike bøter.

Ved å ilegge boten mot pliktsubjektet, jf lov om offentlige anskaffelser § 2, og ikke mot fysiske personer, vil oppdragsgiver få det nødvendige signal/korrektiv uavhengig av om beslutningen om å gjennomføre en ulovlig direkteanskaffelse blir vedtatt politisk eller administrativt.

Fylkeskommunen påpeker at ordningen bare bør være knyttet til forsettlig eller grovt uaktsomme overtredelser. Andre uaktsomme overtredelser bør ivaretas av Konkurransetilsynets kompetanse til å gi pålegg for å hindre ulovlige direkteanskaffelser. Beviskravet ved en eventuell ileggelse av bot må være klar sannsynlighetsovervekt.

5. Arbeidsgruppens flertall ønsker at Konkurransetilsynet gis myndighet til i visse, avgrensede tilfeller å erklære en kontrakt for ugyldig

En hjemmel om at det i visse avgrensede tilfeller skal være anledning til å erklære en kontrakt for ugyldig, vil gi et sterkt signal om at ulovlige direkteanskaffelser ikke er ønskelig og vil sannsynligvis ha stor preventiv effekt.

Fylkeskommunen anser at de hensynene en slik regel om ugyldighet bør ivareta, synes å være for dårlig utredet. Fylkeskommunen støtter derfor ikke flertallets forslag.

Dersom det likevel skulle bli innført en slik regel om ugyldighet, bør den bare gis virkning frem i tid og ikke ha tilbakevirkende kraft.

6. Konkurransetilsynet gis en tilsvarende kompetanse til å gi pålegg for å hindre ulovlige direkteanskaffelser, som Nærings- og handelsdepartementet har i henhold til anskaffelsesforskriften § 3-11

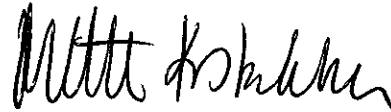
Fylkeskommunen støtter dette forslaget.

7. Arbeidsgruppens flertall går inn for at domstolene gis adgang til å ilegge straff overfor personer eller foretak dersom en grovt uaktsomt eller forsettelig foretar en ulovlig direkteanskaffelse

Fylkeskommunen støtter ikke forslaget om å innføre en spesiell straffebestemmelse. Dette fordi sivilrettslig bot kombinert med kompetanse til å gi pålegg for å hindre ulovlige direkteanskaffelser, samt oppdragsgivers mulighet for tjenstlige sanksjoner i forhold til sine ansatte bør være tilstrekkelige og velegnede virkemidler for å hindre ulovlige direkteanskaffelser.

Med vennlig hilsen

for Helga Rüsse
Harald Horne
fylkesrådmann



Mette Korsbakken
seksjonsleder, info, jus og utvalgssekretariat