

NÆRINGS- OG HANDELSDEP.
Postboks 8014 Dep
0033 Oslo

Oslo, 20. august 2003

Vår ref: Henriette Kustoff / DOK-2003-01668

Deres ref:

VEDR.: HØRING – RAPPORT FRA AUDA – ”ARBEIDSGRUPPEN MOT ULOVLIGE DIREKTEANSKAFSELSE

Vi viser til høringsbrev av 19. mai 2003 vedr. rapport fra arbeidsgruppen mot ulovlige direkte anskaffelser med utsatt høringsfrist til 1. september d.å.

HSH av den oppfatning at det bør vurderes å forenkle og øke informasjonen om regelverket for å sikre en bedre etterlevelse av anskaffelsesregelverket. HSH mener videre at innføring av sanksjoner kan virke preventivt for å øke fokuset på viktigheten av å etterleve regelverket og dermed motvirke ulovlige direkteanskaffelser.

HSH vil nedenfor kommentere arbeidsgruppens forslag til tiltak for å hindre ulovlige direkteanskaffelser.

- ***Konkurransetilsynet får som oppgave å føre tilsyn med ulovlige direkteanskaffelser***

HSH mener det kan være gunstig at Konkurransetilsynet gis en tilsynsfunksjon for ulovlige direkteanskaffelser. HSH ser det også som viktig at ekspertisen innen anskaffelsesregelverket ikke blir spredt for vidt, men at det samles ved noen organer. HSH mener på denne bakgrunn at Klagenemnda for offentlige anskaffelser i tilfelle bør vurderes å være klageinstans for de vedtak Konkurransetilsynet vil gjøre. Videre anbefales det at forholdet mellom Konkurransetilsynet og Klagenemnda for offentlige anskaffelser bør utredes nærmere, samt forholdet til NHD som i dag er tillagt forvaltningsansvaret for regelverket for offentlige anskaffelser.

- ***Alle direkteanskaffelser over en viss størrelse skal føres i anskaffelsesprotokollen***

HSH er av den oppfatning at protokollføring vil bevisstgjøre oppdragsgivere og forenkle kontrollen for revisjon. Likevel er HSH av den oppfatning at det vil være viktig at grensen ikke settes for lavt for å unngå unødig byråkrati og papirarbeid. Dette er særlig viktig for de såkalte ”offentligrettslige organer” som for eksempel kan være ideelle organisasjoner innen helsesektoren med begrensede midler. HSH anbefaler på denne bakgrunn at grensen settes til kr 200.000,-.

Det vil videre være viktig at innholdet i protokollføringen ikke gjøres for omfattende for ikke å pålegge oppdragsgiverne for store byrder.

- ***Alle direkteanskaffelser over kr 200.000,- må forhåndskunngjøres minimum tre virkedager før kontraktsinngåelse, der det opplyses om hvilken unntaksbestemmelse anskaffelsen faller inn under***

HSH er opptatt av at kunngjøringsprosessen gjøres så enkelt som mulig for ikke å påføre oppdragsgivere unødig belastning, samt at det tas inn unntak i forhold til force majeure situasjoner og lignende.

HSH er videre opptatt av at forhåndskunngjøringen ikke gjøres for kort slik at det foreslås at fristen utvides til minimum 7 dager.

- ***Konkurransetilsynet gis hjemmel til å ilegge sivil bot overfor en oppdragsgiver som visste eller burde vite at de foretok en ulovlig direkteanskaffelse***

HSH støtter arbeidsgruppens forslag om å gi Konkurransetilsynet hjemmel til å ilegge sivilrettslige bøter overfor en oppdragsgiver som visste eller burde vite at de foretok en ulovlig direkteanskaffelse. HSH støtter videre at det uttrykkelig bør fremgå av lovbestemmelsen at det stilles krav til kvalifisert sannsynlighetsovervekt for å ilegge en sivilrettslig bot.

- ***Arbeidsgruppens flertall mener Konkurransetilsynet bør gis myndighet til visse, avgrensede tilfeller å erklære en kontrakt for ugyldig***

HSH ser viktigheten av et effektivt sanksjonssystem. Likevel er HSH skeptisk til forslaget om å gi Konkurransetilsynet myndighet til visse, avgrensede tilfeller å erklære en kontrakt ugyldig, da dette vil kunne medføre manglende forutberegnlighet for den leverandøren som i god tro har inngått kontrakt med oppdragsgiver. Videre vil dette kunne skape en stor økonomisk risiko for leverandører i forhold til eventuelle erstatningskrav overfor oppdragsgiveren. Dette vil særlig kunne skape stor usikkerhet der oppdragstaker har benyttet egne underleverandører. HSH vil på denne bakgrunn anbefale at forslaget bør utredes nærmere for å vurdere de ulike konsekvenser av å erklære en kontrakt ugyldig.

- ***Konkurransetilsynet overtar Nærings- og handelsdepartementets kompetanse til å gi pålegg for å hindre ulovlige direkteanskaffelser (anskaffelsesforskriften §3-11)***

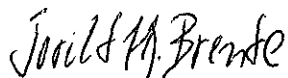
HSH ser det som formålstjenlig og hensiktsmessig at Konkurransetilsynet overtar Nærings- og handelsdepartementets kompetanse til å gi pålegg for å hindre ulovlige direkteanskaffelser dersom Konkurransetilsynet får en tilsynsfunksjon for ulovlige direkteanskaffelser.

- ***Arbeidsgruppen går inn for at domstolene gis adgang til å ilegge straff overfor personer eller foretak dersom en grovt uaktsomt eller forsettlig foretar en ulovlig direkteanskaffelse***

HSH støtter arbeidsgruppens forslag om at domstolene gis adgang til å ilegge straff overfor personer eller foretak, men mener det tradisjonelle straffeansvar bør være sekundært i forhold til foretaksstraffen, og at personstraff begrenses til de grove og alvorlige overtredelsene.

Med vennlig hilsen

**HANDELS- OG SERVICENÆRINGENS
HOVEDORGANISASJON**



Torild M. Brende
Advokat