

Dommerforeningens utvalg for forfatnings- og forvaltningsrett
v/Lars Jorkjend
Borgarting lagmannsrett
Postboks 8017 Dep
0030 OSLO

Det kgl. nærings- og handelsdepartement
Postboks 8014 Dep
0030 OSLO

5. august 2003

Deres ref: 200303371-1

Rapport frå AUDA – ”Arbeidsgruppen mot Ulovlige Direkte Anskaffelser”

Den norske Dommerforening har mottatt ovennevnte utredning på høring. Høringssaken er oversendt foreningens lovutvalg for forfatnings- og forvaltningsrett til eventuell uttalelse. Idet vi i hovedsak har vurdert forhold som er av direkte betydning for domstolene, har vi følgende enstemmige synspunkter på forslagene i utredningens kap VIII:

Lovutvalget enig med arbeidsgruppen i at forholdet mellom en administrativ ”bot” og EMK art 6 (2) neppe vil utgjøre noe stort problem i praksis. Det samme gjelder trolig forholdet til det forbud mot selvinkriminering som er innfortolket i EMK art. 6 (1). Vi antar at disse spørsmål kan få større aktualitet ved den tilsvarende ordning som er foreslått i utkast til ny konkurranselov.

Dersom forslagene i konkurranselovutkastet om en administrativ ”bot” som kan ilegges private rettssubjekter, blir vedtatt, ser vi få betenkeligheter ved at en slik ordning også blir innført ved ulovlige offentlige innkjøp. Forutsetningen må imidlertid være at en slik bot ikke kan påtvinges uten domstolsbehandling, slik også arbeidsgruppens forslag går ut på.

Å innføre en ordning der forvaltningen kan erklære en anskaffelsesavtale ugyldig, reiser flere prinsipielle og praktiske spørsmål, som også arbeidsgruppens flertall påpeker. Lovutvalget går ikke nærmere inn på disse, men slutter seg til at det synspunkt at et slikt vedtak må kunne bringes inn for domstolene uavhengig av administrativ klage. Det må forventes at en god del kontraktsparter i slike tilfelle vil ønske direkte domstolsprøving, og en slik adgang vil harmonere med utgangspunktet i tvistemålsloven § 437 første ledd.

Med vennlig hilsen
for utvalget


Lars Jorkjend

Kopi:

Den norske Dommerforening
Ingse Stabel, Høyesterett
Trygve Schiøll, Borgarting lagmannsrett