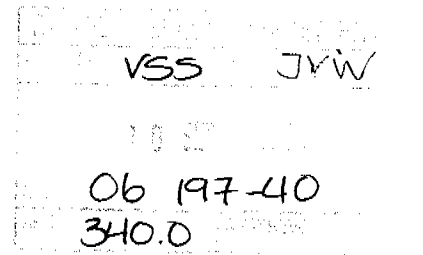




**Klagenemnda
for offentlige anskaffelser**



Samferdselsdepartementet

Postboks 8010 Dep
0030 Oslo

Deres referanse

Vår referanse
2006/50

Dato
09.09.2008

Høring om endringer i yrkestransportloven og jernbaneloven: Ansatte sine rettigheter ved bruk av konkurranse i kollektivtransportsektoren m.v.

Vi viser til brev av 23. mai 2008 vedrørende ovennevnte høringsnotat.

Klagenemnda for offentlige anskaffelser har følgende merknader til utkastene:

Klagenemnda har merket seg at høringsnotatet vedrørende ansatte sine rettigheter ved bruk av konkurranse i kollektivsektoren er utarbeidet på bakgrunn av plattformen for regjeringssamarbeidet, og at innsparinger gjennom konkurranse ikke skal skje gjennom konkurranse som følge av at en svekker lønns- og arbeidsvilkår for vanlige ansatte. Klagenemnda vil likevel gjøre oppmerksom på at en gjennomføring av lovforslaget kan være problematisk når regelverket om offentlige anskaffelser kommer til anvendelse.

Utgangspunktet i lov om offentlige anskaffelser § 5 er at offentlige anskaffelser skal være basert på konkurranse, og hovedprinsippene om forutberegnelighet, likebehandling, etterprøvnbarhet, gjennomsiktighet og god forretningsskikk skal ivaretas i anskaffelsesprosessen.

Lovforslaget innebærer at arbeidsmiljøloven §§ 16-2 til 16-7 gis tilsvarende anvendelse innen kollektivtransportsektoren, når virksomheten etter konkurranse blir drevet med samme transportmiddel som før. Dette vil innebære en utvidelse av anvendelsesområdet for §§ 16-2 til 16-7, fordi reglene ellers bare gjelder der det dreier seg om overføring av selvstendig enhet som beholder sin identitet. Dermed blir konkurranseelementet redusert i noen flere tilfeller enn i dag, av hensyn til ansattes vern. Dette er en politisk avveining som vi i KOFA ikke finner grunn til å ytre noen mening om.

Anskaffelsesrettslig har vi bitt oss merke i at plikten følger de som er ansatt på tidspunktet for overtakelse av virksomheten, mens konkurransegrunnlaget skal gi oversikt over ansatte og deres vilkår, alder osv. på kunngjøringstidspunktet. I dette ligger en viss uforutsigbarhet ved at arbeidsstokken kan endres frem til tidspunktet når ny operatør overtar driften av ruten. Det synes allikevel å måtte være den mest praktiske løsning, og den som også vil gjelde i andre tilfeller der arbeidsmiljølovens bestemmelsene kommer til anvendelse. Leverandørene må i sine anbud ta hensyn til den risiko som ligger her.

Postadresse
Postboks 439 Sentrum
5805 Bergen

Besøksadresse
Olav Kyrresgate 8
5014 Bergen

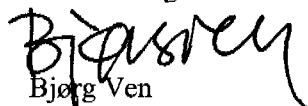
Tlf.: +47 55 59 75 00 E-post:
postmottak@kofa.no
Faks: +47 55 59 75 99 Nettside: www.kofa.no

Forslaget vil videre innebære at det kan bli vanskelig for oppdragsgiver å sikre at det ikke finner sted forskjellsbehandling mellom tilbyderne, da eksisterende operatør har fordeler under anbudsprosessen ved å kjenne arbeidsstokken. Konkurrerende tilbydere må prise usikkerheten, mens eksisterende operatør ikke trenger å gjøre dette.

Når det gjelder hjemmel for innhenting og kunngjøring av informasjon om arbeidsstokken, jf høringsnotatet punkt 5.3, deler ikke klagenemnda departementets syn om at det i alle tilfeller vil være tilstrekkelig vern av den enkelte ansatte at en unnlater å opplyse om navn. Det vises her til departementets eget eksempel om virksomheter med få ansatte hvor det etter klagenemndas oppfatning vil kunne være mulig å identifisere den enkelte selv om navn ikke oppgis. I anskaffelser der oppdragsgiver unntar opplysninger om arbeidsstokken ved kunngjøring på grunn av taushetspliktbestemmelser, vil det kunne være vanskelig for oppdragsgiver å ivareta hensynet til likebehandling og forutberegnelighet i anskaffelsesprosessen.

Klagenemnda slutter seg til departementets forslag om at begrepet "anbud" erstattes med begrepet "konkurranse" i yrkestransportloven da dette begrepet svarer til begrepsbruken i regelverket for offentlige anskaffelser. Klagenemnda har ingen øvrige merknader til dette høringsnotatet.

Med vennlig hilsen



Bjørg Ven
Klagenemndsleder