

ANSKAFFELSER SOM FORETAS SOM TILTAK FOR Å AVHJELPE FINANSKRISEN KAN BENYTTES SÆRLIG HASTEPROSEDYRE

Når den økonomiske krisen ble konstatert kom det raskt krav om at staten måtte bruke mer penger raskt for å skape omsetning, spesielt innenfor bygg- og anlegg. Noen røster påpekte imidlertid at regelverket om offentlige anskaffelser innebærer at det går tid fra penger bevilges til den første spadens stikkes i jorden. Nå har EU Kommisjonen, EFTAs overvåkingsorgan ESA og Fornyings- og Administrasjonsdepartementet etter tur konstatert at dette kan avhjelpest ved en særlig hasteprosedyre.

Den normale tidsfristen for å gjennomføre eksempelvis en begrenset anbudskonkurranse er minimum 80 dager. Dette fordeler seg på 30 dagers frist til å levere forespørsel om å delta, 40 dager for de utvalgte tilbyderne til å levere tilbud og 10 dager ("rimelig tid") klagefrist for leverandørene etter at oppdragsgiver har sendt ut meddelelse om hvem som skal tildeles kontrakt. I tillegg kommer selvfølgelig tiden oppdragsgiver trenger til å velge ut hvem som skal få levere inn tilbud og å evaluere tilbudene.

I forskrift om offentlige anskaffelser § 19-5 gis det en mulighet for å anvende kortere frister i særlige hastetilfeller. Tidsfristen kan da kuttes ned til 10 dager for forespørselen til å delta og 10 dager for de utvalgte leverandørene til å levere inn tilbud. Sammen med klagefristen på 10 dager innebærer dette at den samlede tidsbruken reduseres fra 80 til 30 dager.

EU Kommisjonen sendte 19. desember 2008 ut en pressemelding (IP/08/2040) der de mener at finanskrisens behov for raske tiltak for å styrke økonomien innebærer at vilkårene for å bruke de forkortede tidsfristene er oppfylt. Kommisjonen uttrykker at det er en presumsjon om at anskaffelser kan gjennomføres med denne hasteprosedyren i 2009 og 2010.

EFTAs overvåkingsorgan ESA sendte 14. januar 2009 ut en pressemelding PR(09)02 hvor de sa seg enige med Kommisjonen.

Fornyings- og administrasjonsdepartementet (FAD) sendte så 16. januar 2009 ut et brev hvor departementet sa seg enig med Kommisjonen og ESA og kom med visse presiseringer. FAD angir for det første at det for anskaffelser som følger det nasjonale regelverket (forskriftens del II) kun gjelder et krav om at tilbyderne skal få "tilstrekkelig tid". Vår vurdering er at de forkortede fristene for anskaffelser omfattet av EØS-regelverket også må kunne benyttes for slike anskaffelser.

FAD presiserer også at adgangen til utvidet bruk av hasteprosedyre kun gjelder for prosedyren begrenset anbudskonkurranse. FAD begrunner ikke dette nærmere. Det følger imidlertid av § 19-5

at de forkortede fristene også kan benyttes for konkurranse med forhandling (to-trinns). Antakelig er begrenset anbudskonkurranse med forkortede frister mest egnet til å oppnå raske anskaffelser. Dersom det skal forhandles med tilbyderne vil mye av tidsgevinsten ved en akselerert anskaffelsesprosedyre kunne gå tapt. Vi kan imidlertid ikke se av pressemeldingene fra verken Kommisjonen eller ESA at det ikke kan være adgang til å forkorte fristene også ved bruk av prosedyren konkurranse med forhandling.

Det er ikke fritt frem for oppdragsgivere til å forkorte tidsfristene for alle anskaffelser i 2009 og 2010. FAD skriver i sitt brev:

"ESAs uttalelse er knyttet til finanskrisen og "all major public projects" og "major public investment projects". Det mest nærliggende eksempelet på anskaffelser som faller innenfor ESAs fortolkning av regelen om hasteprosedyre, er tiltakene som vil følge av den varslede tiltakspakken fra regjeringen. Også andre anskaffelser med klare sysselsettingsstimulerende effekter må antas å gi grunnlag for bruk av hasteprosedyren."

FOR MER INFORMASJON, KONTAKT:

Alf Amund Gulsvik

Alf Amund Gulsvik er advokatfullmektig ved Wikborg Reins Oslo-kontor og er tilknyttet firmaets virksomhetsgruppe for Handel, Industri og Offentlig virksomhet. Han arbeider særlig med offentlige anskaffelser og annen EØS-rett, men også med kontraktsrett og entrepriser.

e-post: aag@wr.no, mobil: 971 63 210



Erlend W. Holstrøm

Advokat Erlend W. Holstrøm er partner ved Wikborg Rein's Oslo-kontor og leder firmaets kompetansegruppe for kontraktsrett og entrepriserett. Han arbeider hovedsakelig med rådgivning, kontraktsutforming, forhandlinger og tvisteløsning knyttet til bygg- og anleggsentrepriser, offshore fabrikasjon og skipsbygging.

e-post: ewh@wr.no, mobil: 911 32 417

