

F) Konsekvenser ved brudd på konkurranselovgivningen

Dersom Oppdragsgiver har klare holdepunkter for at Leverandøren eller underleverandør har inngått avtaler med hensikt om å vri konkurransen, kan Oppdragsgiver heve kontrakten eller kreve utskifting av underleverandør for Leverandørens regning og risiko. Dersom Oppdragsgiver hever kontrakten med Leverandøren, kan Oppdragsgiver kreve å få tiltransportert Leverandørens kontrakter med underleverandører.

Før heving eller utskifting av underleverandør skjer, skal Oppdragsgiver vurdere tiden som er gått siden bruddet på konkurranseloven ble begått, hvilke self-cleaning-tiltak som er iverksatt fra Leverandørens eller underleverandørens side og eventuelt andre momenter som kan ha betydning for vurderingen av om hevingen eller utskiftningen av underleverandør er forholdsmessig. Dersom bruddet på konkurranselovgivningen direkte har rammet eller berørt Oslo kommune, vil heving alltid anses å være forholdsmessig.

Alle avtaler Leverandøren inngår om utførelse av arbeid under denne kontrakten skal inneholde tilsvarende krav.

Kommentar

Gjeldende bestemmelse gir kommunen rett til å heve kontrakten med leverandøren der det foreligger klar sannsynlighetsovervekt for at leverandøren har brutt konkurranseloven §§ 10 og 11 eller tilsvarende bestemmelse. Hvis bruddet har skjedd hos leverandørens underleverandør, gir bestemmelsen kommunen rett til å kreve underleverandøren skiftet ut. Kravet foreslås endret til at det må foreligge klare holdepunkter for at leverandøren eller underleverandøren har inngått avtaler med hensikt til å vri konkurransen. Dette er i tråd med forskrift om offentlige anskaffelser § 24-2 (3).

Det kan ta svært langt tid før en domstol rettskraftig avgjør spørsmål om brudd på konkurranselovgivningen og om det anses å ha vært inngått kontrakter som har hatt til hensikt å vri konkurransen. For å unngå å en situasjon hvor kommunens virksomheter må fortsette kontrakter med leverandører hvor det foreligger slike klare holdepunkter, foreslås det å endre bestemmelsen slik at avtaler som er inngått med hensikt om å vri konkurransen kan medføre heving. Terskelen for å heve kontrakter med leverandører etter denne bestemmelsen skal være høy, og det må kunne dokumenteres at det foreligger klare holdepunkter for at det er inngått denne type kontrakter.