



# Rettslige rammer for grønne anskaffelser

Grønne bygganskaffelser

7. mars 2023

*Viersholm*



# Utgangspunkt – LOA § 5

Oppdragsgivere "*skal innrette sin anskaffelsespraksis slik at den bidrar til å redusere skadelig miljøpåvirkning, og fremme klimavennlige løsninger der dette er relevant. Dette skal blant annet skje ved at oppdragsgiveren tar hensyn til livssyklus kostnader*".

For å oppnå dette kan oppdragsgivere "*stille egnede krav og kriterier knyttet til ulike trinn i anskaffelsesprosessen, slik at offentlige kontrakter gjennomføres på en måte som fremmer hensyn til miljø [...], forutsatt at kravene og kriteriene har tilknytning til leveransen*".

# Miljøkrav kan stilles på forskjellige måter

- Som kvalifikasjonskrav
  - Krav til miljøledelsestiltak, eller miljøledelsesstandarder hos leverandøren, FOA §§ 16-5 til 16-7
- Som krav til ytelsen
  - I kravspesifikasjonen, FOA § 15-1
- Som tildelingskriterier
  - FOA § 18-1
- Som kontraktvilkår
  - FOA § 19-1 (1)

# Grunnvilkår

- Tilknytning til leveransen, jf. anskaffelsesdirektivets fortale, punkt 97:
  - *"Vilkårene for gennemførelsen af en kontrakt for så vidt angår miljømæssige hensyn kan for eksempel omfatte levering, emballering og bortskaffelse af produkter, og med hensyn til bygge- og anlægskontrakter samt tjenesteydelseskontrakter, affaldsminimering eller ressourceeffektivitet."*
  - Motsetningsvis ikke f eks leverandørens generelle miljøpolicy
- Ivareta kravene i FOA § 4:
  - Likebehandling
  - Etterprøvbarhet (herunder tilstrekkelig klart formulert)
  - Forholdsmessighet

# Nærmere om kvalifikasjonskrav

- Krav til tilbydernes egnethet for å oppfylle kontrakten
  - Kravene skal ha tilknytning til og så i forhold til leveransen
- FOA §§ 16-6 og 16-7 angir uttømmende hvilken dokumentasjon som kan kreves
  - Først og fremst krav til miljøledelsestiltak, eller sertifisering etter miljøledelsesstandard
  - KOFA 2020/609, ikke forsvarlig vurdering av om det var dokumentert "*tilfredsstillende miljøledelsessystem*"
- Krav som gjelder selve kontraktsoppfyllelsen må stilles som kontraktsvilkår
  - C-295/30, *Sanresa*

# Nærmere om miljøkrav i kravspesifikasjonen

- Som utgangspunkt må kravene gjelde ytelsenes egenskaper
- Må ha tilknytning til leveransen, og stå i forhold til anskaffelsens formål og verdi
  - Men kan vise til alle sider av og trinn i livssyklusen til ytelsen, inkludert faktorer som inngår i produksjonsprosessen, leveringen av eller handelen med dem – også når slike faktorer ikke påvirker varens, tjenestens eller bygge- og anleggsarbeidenes egenskaper
- Miljøkrav til ytelsen gir rom for fleksibilitet, f eks i form av å innfase en stadig mer miljømessig leveranse gjennom kontraktperioden
- Miljøkrav til ytelsen sikrer at alle tilbydere konkurrerer på like vilkår
  - Kan kombineres med tildelingskriterium som honorerer meroppfyllelse, KOFA 2022/582
- Still krav om miljømerking der det foreligger!

# Nærmere om miljø som tildelingskriterium

- FOA § 7-9, der miljø brukes som tildelingskriterium bør det som hovedregel vektet minimum 30 prosent
- FOA § 18-2, miljømessige egenskaper
  - Må ha tilknytning til leveransen
    - KOFA 2022/277, et tildelingskriterium om sertifisering hadde ikke tilstrekkelig tilknytning
  - Ikke så skjønnspreget at de gir oppdragsgiver en ubegrenset valgfrihet
  - Miljøoppfyllelsen må være etterprøvbbar
    - HR-2019-1801-A, Fosen-Linjen, avsnitt 90 og 126
  - Kriteriene må utformes klart, slik at leverandørene forstår dem likt, og oppdragsgiver kan ivareta likebehandling og forutberegnelighet ved evalueringen

# Nærmere om kontraktsvilkår

- To hovedtyper kontraktsvilkår
  - Selvstendige miljøkrav som kontraktsvilkår
    - Tilknytning til leveransen og fremgå av anskaffelsesdokumentene
    - Oppdragsgiver kan ha plikt til å vurdere om kravene vil bli oppfylt, KOFA 2022/616
  - Kontraktsvilkår for å sikre etterlevelse av andre miljøkrav
    - Brudd må sanksjoneres på en adekvat måte for å sikre at oppdragsgiver får det etterspurte, og sikre likebehandling av leverandørene
    - Manglende oppfyllelse av miljøkrav påfører normalt ikke oppdragsgiver et økonomisk tap, og alminnelige misligholdsanskjoner (erstatning, prisavslag mv.) er derfor ofte mindre egnet, og dagmulkt er ofte en bedre sanksjon



# Noen avsluttende råd

- Ha en overordnet miljøstrategi for anskaffelser
  - Hva er behovet
  - Livssyklusshensyn (investering og drift)
- Bruk markedsdialog
- Gjør deg kjent med dfø's kriterieveiviser
  - <https://kriterieveiviseren.difi.no/>
- Følg med på anskaffelser.no, for nyttige eksempler og veiledning
  - <https://anskaffelser.no/>

**Takk for oppmerksomheten!**  
**mgo@wiersholm.no**  
**95856428**