

Cirkulärnr: 1999:58
Diariernr: 1999/0981
Handläggare: Hans Ekman
Göran Söderlöf
Sektion/Enhet: Civilrättssektionen, Förhandlingssektionen
Datum: 1999-04-15
Mottagare: Kommunstyrelsen
Upphandlingsfrågor
Personalfrågor
Rubrik: Upphandling och reglerna om arbetstagares rättigheter
vid driftentreprenader

Nyckelord: LOU, LAS

*Civilrättssektionen
Hans Ekman/ml
Förhandlingssektionen
Göran Söderlöf*

1999-04-15

Kommunstyrelsen
Upphandlingsfrågor
Personalfrågor

Upphandling och reglerna om arbetstagares rättigheter vid driftentreprenader

Som tidigare redovisats i cirkulär 1995:104 föreslog vi att vissa skrivningar kunde intas i förfrågningsunderlaget avseende bl.a. övertagande av personal. I ett uppmärksammat fall har Kammarrätten i Göteborg (Dom 1998-08-28 i mål nr. 3696-1998) vid överprövning enligt lagen om offentlig upphandling underkänt bl.a. anbudsvillkor om att ny entreprenör skulle överta tidigare entreprenörs personal. Domen avsåg upphandling av linjetrafik med buss i Göteborg. Kammarrätten instämde i länsrättens bedömning att upphandlande enhet/trafiknämnden i Göteborg hade brutit mot 1 kap. 4 § lagen om offentlig upphandling (LOU) genom att i förfrågningsunderlaget ställa upp villkor om övertagande av personal och fordon samt övertagande av gaskompetens och gasinfrastruktur.

Domstolarna ansåg att trafiknämnden inte hade haft stöd i lagen om anställningsskydd (LAS) att kräva övertagande av personal. Villkoret stred också mot kravet på affärsmässighet enligt 1 kap. 4 § LOU genom att anbudsgivarna inte fick frihet att använda den egna organisationens kompetens. Även kravet på övertagande av gaskompetens och infrastruktur stred mot LOU:s krav på affärsmässighet. Den upphandlande enheten hade ställt för långtgående krav, som därför bedömdes vara diskriminerande. Upphandlingen fick göras om.

Tidigare föreslagen skrivning

Vi föreslog tidigare nedanstående informationstext som lämplig att intas i förfrågningsunderlaget.

"Enligt 6 b § Lagen om anställningsskydd (LAS) övergår - enligt huvudregeln - av verksamhetsövergång berörda anställningar på den nya arbetsgivaren. Arbetstagaren kan dock motsätta sig sådan övergång av anställningen på en ny arbetsgivare."

Ny alternativ skrivning

I vissa situationer bör det, även med hänsyn till Kammarrättens dom, vara möjligt att i stället inta nedanstående längre gående villkor i förfrågningsunderlaget.

"Utföraren skall erbjuda de arbetstagare som berörs av entreprenaden anställning hos sig på oförändrade anställningsvillkor."

Detta krav bör användas då kommunen/huvudmannen av behovsskäl anser att personalkontinuiteten är av särskild vikt. Så kan vara fallet när verksamheten berör vård- och omsorgstagare.

Kommunen/huvudmannen måste i varje särskilt fall kunna motivera behovet av personalkontinuitet för att kunna ställa krav på övertagande av personal.

Detta villkor har varit föremål för samråd med företrädare för Nämnden för offentlig upphandling (NOU).

Frågor med anledning av detta cirkulär besvaras i första hand av Göran Söderlöf, förhandlingssektionen och Hans Ekman, civilrättssektionen.

SVENSKA KOMMUNFÖRBUNDET

Civilrättssektionen

Förhandlingssektionen

Hans Ekman

Göran Söderlöf