

Cirkulärnr: 1995:129
Diariernr: 1995/1936
Handläggare: Ulf Palm
Sektion/Enhet: Civilrättssektionen
Datum: 1995-06-29
Mottagare: Kommunkansliet
Inköp
Kommunala företag
Rubrik: Offentlig upphandling (ändringar i LOU)
Bilagor: SFS 1995:704

Civilrättssektionen
Ulf Palm/GR

1995-06-29

Kommunkansliet
Inköp
Kommunala företag

Offentlig upphandling (ändringar i LOU)

Den 8 juni 1995 beslutade riksdagen om vissa ändringar i lagen (1992:1528) om offentlig upphandling (LOU) med anledning av Sveriges medlemskap i EU. Samtidigt gjordes vissa justeringar och förtydliganden i LOU (SFS 1995:704, bifogas, prop. 1994/95:153, 1994/95:FiU22). Ändringarna träder i kraft den 1 juli 1995.

Två större tillägg till LOU har gjorts med anledning av medlemskapet.

- Bestämmelser om prövning av anbud från tredje land (utanför EES-området) vid upphandling av varor inom försörjningssektorerna (4 kap. 28 §). Bestämmelsen innebär bl.a. att en upphandlande enhet får förkasta anbud som lämnas i en varuupphandling om anbudets totala värde till mer än hälften avser varor med ursprung i tredje land. Om två eller flera anbud i övrigt är likvärdiga vid anbudsprövningen skall företräde ges åt de anbud som inte får förkastas enligt föregående mening, om prisskillnaden inte överstiger 3 procent. Det sist nämnda gäller dock icke om en upphandlande enhet därigenom skulle tvingas anskaffa varor med tekniska egenskaper som avviker från vad som förut anskaffats och därför inte kan användas i den befintliga utrustningen.

Vad ovan sagts gäller emellertid inte anbud från tredje land, med vilket EG, enligt beslut av EU-rådet, slutit avtal som tillförsäkrar EU-leverantörer en motsvarande och faktisk tillgång till marknaden i landet i fråga (se 4 kap. 29 §).

- Bestämmelser om visst undantag avseende tjänsteupphandling inom försörjningssektorerna (4 kap. 4a §). Bestämmelsen innebär att LOU inte skall tillämpas om det finns ett klart koncerngemensamt förhållande mellan

den upphandlande enheten och den som tillhandahåller tjänsten (s.k. anknutet företag). Undantaget gäller dock endast om minst 80 procent av den del av det anknutna företagets genomsnittliga årsomsättning under de tre föregående åren härrör från tillhandahållande av tjänster till det företag som det anknutna företaget är knutet till. Eftersom undantaget enligt lagen främst synes gälla mellan "företag" är det tveksamt om det kan tillämpas mellan kommun och kommunägt företag. Undantaget gäller såväl över som under tröskelvärdet men bara för tjänster inom försörjningssektorerna, dvs. upphandling inom vatten-, energi-, transport- och telekommunikationsområdena.

- Hänvisningarna i LOU som avser EFTA:s övervakningsmyndighet (ESA) ändras till att avse EG-kommissionen.

LOU kompletteras också enligt följande.

- En bestämmelse som ger grupper av leverantörer rätt att lämna anbud (1 kap. 23a §). Enligt denna bestämmelse får en upphandlande enhet dock föreskriva att gruppen skall anta viss juridisk form när den blivit tilldelad kontraktet, om det krävs för att kontraktet skall kunna fullföljas korrekt.
- Ett förtydligande så att det klart framgår att även produktion av elektricitet m.m. omfattas av reglerna i LOU (4 kap. 1 § punkt 1).

Utöver ovan redovisade ändringar har smärre justeringar och rättelser gjorts som framgår av den bifogade lagtexten. Vad beträffar det tidigare framlagda förslaget att LOU skall kompletteras med en bestämmelse som skall kunna tillämpas vid s.k. avbrutna upphandlingar (Avbrutna upphandlingar och interna bud, Ds 1994:83), genomförs det i vart fall inte nu. I propositionen sägs i denna del att det kan ifrågasättas om en sådan bestämmelse leder till några förbättringar och klargöranden. Det innebär att det fortfarande är oklart huruvida LOU:s skadeståndsbestämmelse kan bli tillämplig när en upphandlande enhet förkastar samtliga externa anbud och i stället väljer egen regi, oavsett om det finns ett " egetregianbud " eller inte. Sistnämnda fråga är för närvarande föremål för prövning i ett skadeståndsmål vid Lindesbergs tingsrätt.

Frågor kring lagen och de här redovisade ändringarna besvaras i första hand av Ulf Palm, Hans Ekman, Lena Dalman och Agneta Lefwerth på civilrättssektionen samt Bengt O Renberg på ekonomiadministrativa sektionen. Samtliga kan nås på telefon 08-772 41 00.

SVENSKA KOMMUNFÖRBUNDET
Civilrättssektionen

Hans Ekman

Ulf Palm