

Rättsenheten
Regionjurist
Joséphine Slotte

Datum
2023-11-17

Vår beteckning
RS/231871
Er beteckning: KN2023/03687

Klimat- och Näringslivsdepartementet
Endast via epost:
kn.remissvar@regeringskansliet.se
med kopia till: kn.mk@regeringskansliet.se

Remissvar över promemorian Nya bestämmelser i anslutning till konkurrensregelverket

Region Värmland har beretts tillfälle att yttra sig över rubricerad promemoria, och har följande synpunkter.

Anmälan och försäkran

Anmälan

Det förslag till ändring i lag (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU, som föreslås bör om möjligt kompletteras med en bestämmelse som ger tydlig information om de villkor som gäller för inträdet av anmälningsskyldighet enligt artikel 29.1 i Förordning (EU) 2022/2560 om utländska subventioner som snedvrider den inre marknaden, FSR-förordningen. Detta för att göra det tydligt när anmälningsskyldighet föreligger, vilket skulle förenkla förfarandet för såväl upphandlande myndigheter som ekonomiska aktörer.

Försäkran

Enligt artikel 29.1 ska de ekonomiska aktörerna, ”i alla andra fall” än när villkoren i 28.1 och 28.2 är uppfyllda, i en försäkran förteckna alla utländska ekonomiska bidrag som mottagits och bekräfta att de utländska ekonomiska bidrag som mottagits inte är anmälningspliktiga i enlighet med artikel 28.1 eller 28.2.

En bred tolkning av uttrycket skulle innebära att en försäkran krävs inte bara om de utländska bidragen understiger 4 miljoner EUR, utan också i de fall där kontraktsvärdet understiger 250 miljoner EUR. Konsekvensen av detta vore att samtliga upphandlingar som utförs i hela Europa skulle medföra en skyldighet för de ekonomiska aktörerna att inge försäkran och för de upphandlande myndigheterna att vidarebefordra dessa till Kommissionen, oaktat upphandlingens värde. En sådan ordning ter sig orimlig.

Av Kommissionens genomförandeförordning (EU) 2023/1441 av den 10 juli 2023, Genomförandeförordningen, framgår dock att uttrycket ”i alla andra fall” avser sådana offentliga upphandlingsförfaranden där

upphandlingens värde uppgår till minst 250 miljoner EUR, men tröskeln på 4 miljoner EUR i bidrag per tredjeland inte uppnås, se Bilaga II till Genomförandeförordningen, avsnitt 7 punkt 7.1:

”För offentliga upphandlingsförfaranden inom tröskelvärdena [”meeting the thresholds” i den engelska översättningen] i artiklarna 28.1 a och 28.2 i förordning (EU) 2022/2560, i vilka inga utländska ekonomiska bidrag som är anmälningspliktiga i enlighet med artikel 28.1 b i förordning (EU) 2022/2560, har beviljats den eller de anmälande parterna under de senaste tre åren, ska avsnitten 1, 2 och 8 i detta formulär, samt detta avsnitt, fyllas i och innehålla följande förklaring:”

Förslaget på ändring av LOU bör därför om möjligt även inkludera en bestämmelse som förtydligar när plikten att inge en försäkran de facto infaller, och inte. Utan ett sådant tillägg föreligger stor risk att missförstånd uppstår avseende de ekonomiska aktörernas skyldighet att lämna försäkran enligt artikel 29.2. Detta skulle kunna få till följd att krav på försäkran ställs i praktiskt taget alla upphandlingar, även om upphandlingarnas värde uppgår till mindre än 250 miljoner EUR.

Bestämmelser avseende de tröskelvärden som medför en anmälningskyldighet, respektive de omständigheter som medför skyldighet att inge försäkran, torde förslagsvis kunna införas exempelvis i kapitel 15 LOU, rörande egen försäkran och utredning av leverantörer.

I övrigt har regionen inget ytterligare att tillägga.

Joséphine Slotte

Regionjurist