

Klimat- och näringslivsdepartementet
kn.remissvar@regeringskansliet.se
kn.mk@regeringskansliet.se

Yttrande över promemorian Nya bestämmelser i anslutning till konkurrensregelverket

Ert dnr KN2023/03687

Kammarrätten har, utifrån de aspekter som domstolen har att beakta, följande synpunkter på förslagen som presenteras i promemorian.

Enligt artikel 2 i den s.k. FSR-förordningen omfattas endast direktivstyrda upphandlingar av dess tillämpningsområde. Avsikten är även att avrop från ramavtal genom förnyad konkurrensutsättning inte ska omfattas (skälsats 42). Detta bör eventuellt förtydligas i föreslagna lydelse av 20 kap. 6 § lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap. 6 § lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna respektive 16 kap. 6 § lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner.

I nämnda föreslagna lydelse hänvisas till artikel 29.3 i FSR-förordningen, som kammarrätten uppfattar syftar till att skydda anbudsgivare som inte lämnat en försäkran eller anmälan från att förkastas utan möjlighet till komplettering. Enligt artikelns ordalydelse är det fakultativt för den upphandlande myndigheten/enheten att begära sådan komplettering. En annan leverantör som upptäcker att tilldelad leverantörs anbud i tillämpliga fall saknar uppgift om anmälan eller försäkran, och att upphandlande myndighet/enhet underlåtit att begära in detsamma, kan därmed förutses få svårigheter att nå framgång med en ansökan om överprövning på denna grund. I motsats till vad som anges på s. 67 i promemorian kan därmed ifrågasättas om konkurrerande leverantörer kommer att ges någon reell tillgång till rättsmedel i nyss beskriven situation.

Kammarrätten noterar att relevanta artiklar i förordningen trädde i kraft den 12 oktober 2023. Några övergångsbestämmelser med anledning av föreslagna kompletterande reglering i upphandlingslagarna föreslås inte av utredningen. Detta medför att leverantörer, som under mellanperioden 12 oktober till 31 december 2023 kan komma att beröras negativt av

upphandlande myndighets/enhets handlande i förhållande till förordningens krav, står utan tillgång till rättsmedel enligt nationell rätt.

I övrigt har kammarrätten inget att invända mot promemorians innehåll.

Detta yttrande har beslutats av kammarrättsrådet tillika vice ordföranden Tomas Kjellgren efter föredragning av föredragande juristen Mikaela Andersson.

Tomas Kjellgren

Mikaela Andersson