

FRONT ADVOKATER

Till Finansdepartementet

Skickas per e-post till finansdepartementet.registrator@regeringskansliet.se

Göteborg den 24 februari 2017

Betänkandet Ordning och reda i välfärden, SOU 2016:78

Front Advokater AB får lämna följande remissvar.

Kapitel 16

Det bör i det föreslagna nya kapitlet i LOU intas en bestämmelse som anger att anskaffningar av unionsrättsligt icke-ekonomiska tjänster av allmänt intresse faller utanför LOU:s tillämpningsområde. En viktig lärdom från avgörandet RÅ 2008 ref. 26 är att det utan en uttrycklig lagregel om undantag från LOU kan uppstå en osäkerhet om LOU har getts ett vidare tillämpningsområde än vad som följer av upphandlingsdirektiven och övrig unionsrätt. I frånvaro av en uttrycklig lagregel kan det därför framstå som att upphandlingsskyldighet enligt LOU ska gälla även vid inköp av icke-ekonomiska tjänster. För att undvika onödig rättsosäkerhet är det som ett minimum nödvändigt att lagstiftaren på något sätt redovisar ett tydligt ställningstagande i den frågan.

Ett ställningstagande för att LOU ska tillämpas även vid inköp av icke-ekonomiska tjänster torde – med hänsyn till att upphandlande myndigheter som är kommuner då åläggs en mer omfattande upphandlingsskyldighet än vad som krävs enligt unionsrätten – kräva föregående överväganden enligt 14 kap. 3 § regeringsformen. Motsvarande kan gälla vid ett icke-

FRONT ADVOKATER

ställningstagande från lagstiftarens sida, eftersom ett icke-ställningstagande kan komma att uppfattas som ett ställningstagande för frivillig överimplementering (se RÅ 2008 ref. 26). Det är av vikt att lagstiftaren tar sitt ansvar för att skapa förutsättningar för en fortsatt rättsutveckling i svenska domstolar, vid behov med hjälp av EU-domstolen, av begreppet icke-ekonomiska tjänster av allmänt intresse.


Kapitel 17

Det vore angeläget att utreda utrymmet för att låta direkttilldelningar, som sker på grundval av en bedömning att ett gränsöverskridande intresse saknas, omfattas av möjligheten till s.k. förhandsinsyn. Tydliga vinster med förhandsinsyn är transparens och förutsebarhet.

Det bör tydliggöras hur lagstiftaren anser att begreppet "samma organisation" i förslaget till 19 a kap. 5 § tredje stycket LOU ska förstås. Avses "samma juridiska person" eller täcker begreppet organisation in en vidare krets av juridiska personer? Hur avgränsas i så fall den kretsen?

Det bör tydliggöras hur lagstiftaren anser att begreppet "upphandlande myndighet" i förslaget till 19 a kap. 5 § tredje stycket LOU ska förstås när det finns olika självständiga operativa enheter inom en upphandlande myndighet. Omfattas alla självständiga operativa enheter eller finns det ett utrymme för respektive självständig enhet att tillämpa 19 a kap. 5 § LOU oberoende av övriga enheter?

Göteborg som ovan


Roland Adrell
Advokat


Kaisa Adlercreutz
Advokat


Robert Moldén
EU-advokat


Johan Lidén
Advokat

Amir Daneshpip
Jurist