

Ärende: VN/4099/2024

## **Begäran om utlåtande: Arbetsgruppens betänkande om regeringens proposition med förslag till lagar om ändring av upphandlingslagen, försörjningslagen och 6 b § i straffregisterlagen**

### Lausunnonantajan lausunto

#### **Propositionens allmänna mål och mål**

**Vad anser ni om propositionens allmänna mål och syften? Uppnår propositionen regeringsprogrammets allmänna mål om besparingar och ökad konkurrens?**

De allmänna målsättningarna och målen i propositionen kan understödjas. Nykarleby stads fördel är i synnerhet förbättring av den regionala konkurrensen och verksamhetsförutsättningarna för små och medelstora företag i regionen samt dessa företags deltagande i genomförandet av offentliga upphandlingar.

De metoder/sätt för genomförande som har valts i propositionen har tyvärr dock ingen inverkan för att förbättra verksamhetsförutsättningarna för regionala små och medelstora företag och har inte heller någon minskande effekt på Nykarlebys administrations- och transaktionskostnader för offentlig upphandling.

Den i propositionen föreslagna stramare regleringen av upphandlingslagen är tvärtemot ägnad att direkt öka administrations- och transaktionskostnaderna för små upphandlande enheter och indirekt försämra möjligheterna för regionala små och medelstora företag att ha framgång i anbudsförandet inom offentlig upphandling.

#### **Beredning av upphandlingar**

**Syftet med de förslag som gäller beredningen av upphandlingar är att öka omsorgsfull beredning av upphandlingar, användningen av marknadskartläggningar samt konkurrensen vid offentlig upphandling. Målet är att få mer utbud och besparingar. I den lösning som föreslås i arbetsgruppens betänkande har man samtidigt strävat efter att säkerställa att den är ändamålsenlig med tanke på den praktiska upphandlingsverksamheten.**

-

- Hur väl främjar förslaget till 65, 75, 124 och 125 § i upphandlingslagen användningen av marknadskartläggning och en omsorgsfull beredning av upphandlingen?

Den föreslagna ändringen i upphandlingslagens 65 § (marknadsundersökning) är ändamålsenlig. De upphandlande enheternas fördel är förbättring av all slags växelverkan och bättre marknadskännedom i beredningsskedet.

Ändringen som föreslås i upphandlingslagens 75 § (uppdelning av upphandlingskontrakt i delar vid upphandlingar som överskrider EU:s tröskelvärde) skulle i praktiken förplikta att man delar upphandlingskontrakten i delar. Ändringen skulle begränsa de upphandlande enheternas prövningsrätt på ett betydande sätt och därmed öka administrationskostnaderna och planeringsarbetet vid alla upphandlande enheter.

Den upphandlande enheten bör behålla sin prövningsrätt även i situationer enligt 75 §. Man kan redan med stöd av den gällande upphandlingslagen effektivt ingripa i eventuella överdrifter och uppenbara missbruk av den prövningsrätt som getts.

Den föreslagna ändringen i upphandlingslagens 124 § (rapport om upphandlingsförfarandet) skulle öka de administrativa kostnaderna och också det indirekta planeringsarbetet och annat arbete vid alla upphandlande enheter.

Syftet med den föreslagna ändringen i upphandlingslagens 125 § som skulle kräva avbrytande av upphandlingsförfarandet i vissa situationer är förståeligt, men fungerar inte i praktiken. Bakgrunden till ändringen är en uppfattning om att det på marknaden alltid finns ett obegränsat utbud och ett otaligt antal goda aktörer. Utanför tillväxtcentrumen förverkligas detta tyvärr inte inom många upphandlingskategorier som är viktiga för den kommunala sektorn, till exempel inom avfallshantering, städ- och kosthållstjänster, företagshälsovård, utbildningstjänster, stöd- och närtjänster inom IKT eller inom sakkunnigtjänster för byggande och planering. Om upphandlingsförfarandet alltid måste avbrytas om man inte får in fler än ett anbud skulle samma anbudsgivare sannolikt väljas i det nya förfarandet, men till ett högre pris. Dessutom skulle kostnaderna och tiden som avsatts för att ordna ett nytt anbuds-förfarande vara en förlust för den upphandlade enheten.

- **Är de föreslagna medlen lämpliga för att uppnå dessa mål?**

Vi hänvisar till det ovan nämnda utlåtandet. Bortsett från den föreslagna ändringen i upphandlingslagens 65 § är medlen inte lämpliga för att uppnå målen.

#### **Begränsning av användningen av anknutna enheter**

**Vad anser ni om det krav på minimi innehav av anknutna enheter som föreslås i propositionen? Anser ni att det är ändamålsenligt och genomförbart?**

Nykarleby stad understöder inte förslaget om minimiägarandel i de anknutna enheterna i den form som föreslagits. Förslaget är inte ändamålsenligt eller genomförbart.

#### **Vilka konsekvenser anser ni att det föreslagna minimikravet på anknutna enheters ägarandel har?**

Förslaget om minimiägarandel i de anknutna enheterna i den föreslagna formen skulle rubba den fungerande marknaden och orsaka stor osäkerhet både vid de upphandlande enheterna och hos

serviceproducenterna, i synnerhet hos små och medelstora företag. Till exempel inom den kommunala avfallshanteringen skulle kravet på minimiägarandel i de anknutna enheterna orsaka en orimlig utmaning för det kommunala fältet. Av de kommunala bolagen inom avfallsbranschen uppfyller 24 av 26 inte kriterierna för anknuten enhet enligt ändringsförslaget. Ur avfallsbranschens perspektiv är det helt oklart vad man försöker lösa genom begränsningen av ägarandel. Den föreslagna ändringen skulle inom hela branschen leda till betydande strukturella ändringar vid ordnandet av avfallshanteringen. Dessa skulle försvaga kommunernas möjligheter att sköta denna uppgift som reglerats i detalj, varav största delen av skyldigheterna beror på EU-lagstiftning och internationella åtaganden.

Utöver avfallshanteringsuppgifterna upphandlas en betydande andel av kommunens övriga kritiska tjänster av anknutna enheter som skräddarsyr, sammanställer och bygger upp den nödvändiga servicehelheten och skaffar på motsvarande sätt de varor och tjänster de behöver för produktionen genom att konkurrensutsätta dem på marknaden.

Genom att upphäva detta system genom kravet på minimiägarandel som nu föreslås demonterar man samtidigt det rådande sättet att ordna grundläggande service i många små och medelstora kommuner och orsakar inte bara en störning på den fungerande marknaden utan också en ökning av transaktions- och administrationskostnader vid den upphandlande enheten.

Nykarleby stad betonar att den inte godkänner eller understöder överprissatta arrangemang med anknutna enheter eller arrangemang med enheterna vilket i övrigt förvränger sund konkurrens. Bestämmanderätten som de upphandlande enheterna har i de anknutna enheterna ska vara verklig, men den kan uppnås på många andra sätt än genom att reglera minimiägarandelen.

- **Om ändringen av anknutna enheter genomförs på det föreslagna sättet, vilka åtgärder och kostnader föranleds sannolikt av ändringen med tanke på de olika branscherna och allmänt i den organisation som ni företräder?**

Nykarleby stad skulle bli tvungen att besluta om nya sätt att ordna eller upphandla IKT-tjänster, systemtjänster inom ekonomi- och personalförvaltning och företagshälsovårdstjänster, som i nuläget upphandlas genom långa eller tillsvidareavtal med de anknutna enheterna. Bara att ordna upphandling av nämnda tjänster och ibruktagning av nya system orsakar stora direkta kostnader, som delvis skulle återkomma alltid då de konkurrensutsatta avtalsperioderna går ut. Det är omöjligt att exakt uppskatta de indirekta kostnaderna genom ökning av servicepriser och ändringar i servicekvalitet och funktion som följer av ändringen i sättet att ordna eller upphandla i ett eventuellt tvångsläge.

Till denna del omfattar vi helt konkurrens- och konsumentverkets synpunkt (Konkurrens- och konsumentverkets forskningsrapporter 2/2024 "Tutkimus 10 prosentien omistusosuusvaatimuksen vaikutuksista sidosyökkömarkkinaan"), enligt vilken:

"Begränsningen av ägarandel skulle påverka i synnerhet små och medelstora kommuner samt välfärdsområden, som har ägarskap på under 10 procent i många anknutna enheter. Enligt utredningen befinner sig dessa kommuner och välfärdsområden i en svag position om de snabbt måste upphandla tjänster som tidigare köpts från anknutna enheter från marknaden, eftersom de saknar resurser och kompetens inom konkurrensutsättning."

- **Vilka åtgärder tänker er organisation vidta som ägare till en anknuten enhet till följd av bestämmelserna om minimigränsen för ägande? (fortsätter verksamheten på marknadsvillkor, upplöses bolaget, upplöses bolaget, vidtas andra åtgärder?)**

Beslut i ärendet har inte fattats.

Ur lagstiftarens synvinkel är det viktigt att förstå att alla sådana lagändringar, genom vilka man direkt eller indirekt förminskar de upphandlande enheternas prövningsrätt eller ger de upphandlande enheterna nya administrativa skyldigheter eller direkta begränsningar (som kravet om minimiägarandel på 10 %) försvagar den upphandlande enhetens ställning som part i handeln.

- **Vilka ekonomiska eller andra fördelar medför ändringen sannolikt?**

Ändringen medför ingen nytta för små och medelstora kommuner. För små upphandlande enheter är upphandlingens relativa transaktionskostnader redan nu större än för stora upphandlande enheter. För dem skulle de strukturella ändringarna sannolikt visa sig genom minskande flexibilitet och färre alternativ och som en konsekvens en minskning av priskonkurrens, det vill säga som all slags ökning av administration och kostnader. Således skulle utvecklingen som följer av ändringen också ha en mer omfattande samhällelig effekt och öka ojämlikheten mellan regionerna.

Nykarleby stad skulle också bli tvungen att rekrytera upphandlingssakkunniga, eftersom det inte för tillfället finns så här omfattande kompetens och resurser. Alternativt skulle användningen av dyra juridik- och konsulttjänster öka.

**Anser ni att de föreslagna övergångsperioderna för anknutna enheter är tillräckliga? Hur mycket tid behövs det för ändringarna?**

De föreslagna övergångsperioderna är allt för korta. Staden måste iaktta de nuvarande upphandlingsavtalen till slutet av avtalsperioderna och eventuellt måste vi göra arrangemang kring ägarskap i bolagen som nu är anknutna enheter

- **Vilka åtgärder som kräver en övergångsperiod föranleder skrivningen om anknutna enheter?**

Vi hänvisar till det ovan nämnda utlåtandet.

**I de avvikande åsikter som bifogats betänkandet har det föreslagits undantag från kravet på anknutna enheters ägarandelar. Bör det föreskrivas om undantag från kravet? Vilka undantag är ändamålsenliga?**

Nykarleby stad anser att synpunkten som Kommunförbundet framställer i sin avvikande mening, där man konstaterar att

”I kravet om ägarandel som föreslås bör man beakta sektorspecifika, regionala och ägarspecifika skillnader och andra vägande särdrag som beaktar det offentliga intresset. Även om man i övrigt i utkastet har hållit sig helt inom skrivningen i regeringsprogrammet beaktar inte utkastet kravet om den allmänna nyttan i skrivningen i regeringsprogrammet.”

är ytterst viktigt för att kommunsektorns verksamhet ska fungera störningsfritt och är en vägande synpunkt som inte får förbises i lagberedningen.

### **Säkerhet och försörjningsberedskap**

**Motsvarar propositionen era behov i fråga om säkerhet och försörjningsberedskap? Är den föreslagna ändringen ett tillräckligt sätt att säkerställa att säkerheten förverkligas under upphandlingens livscykel med beaktande av ramvillkoren i EU:s upphandlingsdirektiv samt övriga bestämmelser om säkerhet och försörjningsberedskap?**

Den motsvarar inte.

Att begränsa användningen av anslutna enheter anknyter också för sin del till frågor kring beredskap och försörjningsberedskap. Tillgången på serviceleverantörer på marknadsvillkor varierar stort mellan regionerna och alla kommuner har en lagstadgad skyldighet att ordna tjänsterna också i situationer då det inte endast finns tillgång till tjänster på marknadsvillkor. Också erfarenheterna från coronapandemin har lärt oss att vid störningar på marknaden tryggar den offentliga sektorn de kritiska tjänsterna. Bolagen som fungerar som anknutna enheter är viktiga också med tanke på kommunernas beredskap, eftersom vissa tjänster som är centrala med tanke på kommunens verksamhet ska kunna produceras också i de situationer då det inte enbart ur privata sektorns perspektiv längre är lönsamt.

### **Slopande av kravet på straffregisterutdrag**

**Syftet med förslaget om att slopa den obligatoriska användningen av straffregisterutdrag är att göra upphandlingsförfarandena smidigare och minska den administrativa bördan.**

-

- **I vilken utsträckning påverkar ändringen den administrativa bördan för de upphandlande enheterna å ena sidan och anbudsgivarna å andra sidan och främjar dessa mål?**

Nykarleby stad hänvisar till utlåtandena ovan och konstaterar att alla sådana ändringar i lagstiftningen som ökar upphandlingsenhetens prövningsrätt och minskar administrativa skyldigheter förbättrar den upphandlande enhetens möjligheter att göra totalekonomiskt fördelaktiga upphandlingar.

Den föreslagna ändringen kan således understödvas.

### **Annonsering av upphandlingar**

**Vad anser ni om ändringarna i annonseringen om upphandlingar? Ökar de föreslagna ändringarna transparensen vid upphandling på ett ändamålsenligt sätt?**

Nykarleby stad hänvisar till utlåtandena ovan och konstaterar att alla sådana ändringar i lagstiftningen som minskar upphandlingsenhetens prövningsrätt och ökar administrativa skyldigheter försämrar den upphandlande enhetens möjligheter att göra totalekonomiskt fördelaktiga upphandlingar.

Den föreslagna ändringen kan således inte understödvas.

### **Övriga kommentarer**

Nykarleby stad påpekar, på det sätt som framkommer ur Kommunförbundets avvikande mening som ingår i betänkandet, att kommunens rätt att besluta om ordnande av sina tjänster hör utöver den EU-rättsliga dimensionen också till kommunernas självstyrelse enligt grundlagens 121 §. Det är möjligt att begränsa en rättighet enligt grundlagen endast på ytterst vägande grunder. Förslaget om att begränsa användningen av anknutna enheter striktare än miniminivån i det gällande upphandlingsdirektivet begränsar kommunens självstyrelse, vilket har konstaterats redan i beredningsarbetet för den gällande upphandlingslagen (jfr. EkUB 31/2016 rd och GrUU 49/2016 rd). För kommunernas del har man inte motiverat förslaget om att skärpa begränsningen, enligt vad som förutsätts i grundlagen.

Widman Gunilla  
Nykarleby stad