

## UPPHANDLINGSBLOGGEN #1 2021-03-19

**Förändringar för att få till stånd en effektivare överprövningsprocess är på lagrådsremiss. Men vad innebär förändringarna om de antas av Riksdagen?**

För verksamma inom upphandlingsområdet är det välkänt att den ordning som nu gäller för överprövningsprocessen under lång tid har varit föremål för diskussion. I slutet av förra året publicerade regeringen ett utkast till lagrådsremiss under benämningen "En effektivare överprövning av offentliga upphandlingar". Sista dag för att besvara remissen är den 31 mars 2021. Hela regeringens utkast går att läsa [här](#).

Utkastet är en samlad bedömning av överprövnings- och förenklingsutredningarna som genomförts och innehåller förslag på ändringar avseende bl.a. överprövning, preklusionsfrister, efterannonsering och tidsfrister för uteslutning av leverantörer på grund av brott m.m. Nedan hjälper vi till med att i korthet reda ut vad som föreslagits.

### Preklusionsfrist

I den utredning som ligger till grund för regeringens utkast föreslogs att det skulle införas en preklusionsfrist för brister i upphandlingsdokumentet under anbudstiden. Regeringen delar dock inte utredningens bedömning och någon skyldighet för leverantörer att redan under anbudstiden påtala felaktigheter i upphandlingsdokumentet föreslås alltså inte.

I utkastet föreslår regeringen dock att det ska införas bestämmelser om preklusion inom ramen för överprövningsprocessen. Förslaget går i korthet ut på att en leverantör som ansökt om överprövning inte ska ha rätt att åberopa

**N O R D I A**  
SWEDEN • NORWAY • DENMARK • FINLAND • LAW



Linus Nilsson / Jurist  
Lni@nordialaw.com  
0724-02 87 69

nya omständigheter till stöd för sin talan efter att två veckor har förflutit sedan ansökan om överprövning lämnades in till förvaltningsrätten. Den upphandlande myndigheten föreslås få bibehålla sin möjlighet att åberopa nya omständigheter under hela processen i förvaltningsrätten. Preklusionsfristen föreslås inte avse ny bevisning.

Regeringen föreslår även att ingen av parterna som huvudregel ska ha rätt att åberopa nya omständigheter i kammarrätten.

### Ansökningsavgifter

Frågan om ansökningsavgift ska införas har varit föremål för utredning. Regeringen föreslår dock att det inte ska införas någon ansökningsavgift i mål om överprövning av en upphandling eller överprövning av ett avtals giltighet.

### Rättegångskostnader

Utredningen har även behandlat frågan om det bör införas nya regler om rättegångskostnader i upphandlingsmål. I regeringens utkast föreslås dock att det inte ska införas bestämmelser om ömsesidigt ansvar för rättegångskostnader. Detta innebär att dagens ordning, dvs. att vinnande part som utgångspunkt inte har rätt till ersättning för sina processkostnader, alltjämt kvarstår. Å andra sidan innebär det också att leverantörer fortfarande kan ansöka om överprövning utan att behöva stå risken för att betala den

upphandlande myndighetens processkostnader vid en eventuell förlust.

### **Frist för att väcka talan om skadestånd**

I regeringens utkast föreslås att fristen för att ansöka om skadestånd enligt LOU förändras på så sätt att ansökan ska göras inom ett år från det att leverantören fick kännedom, eller borde ha fått kännedom, om att ett avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör. Om ett avtal har förklarats ogiltigt ska ansökan om skadestånd dock alltid göras inom ett år från den tidpunkt då avgörandet vann laga kraft. Detta föreslås gälla för samtliga upphandlingar, dvs. både för direktivstyrda och icke-direktivstyrda upphandlingar.

### **Efterannonsering**

Sedan den 1 januari 2021 är upphandlande myndigheter skyldiga att efterannonsera resultatet av icke-direktivstyrda upphandlingar. På grund av detta föreslår regeringen nu att tidsfristen för att ansöka om överprövning av ett avtals giltighet ska ändras till 30 dagar på det icke-direktivstyrda området när upphandlande myndigheten har publicerat en efterannons. Samtidigt föreslås att efterannonsering inte ska behöva göras vid upphandlingar under 100 000 kr inom det icke-direktivstyrda området.

### **Temporär direktupphandling och täckningsköp**

Regeringen delar överprövningsutredningens förslag om att det inte bör införas en ny möjlighet för upphandlande myndigheter att, inom det direktivstyrda området, upphandla utan föregående annonsering med anledning av att en tidigare annonserad direktivstyrd upphandling har blivit stoppad i en överprövningsprocess. Någon föreslagen ändring i reglerna om synnerligen brådska i 6 kap. 15 § LOU föreslås inte heller.

Inom det icke-direktivstyrda upphandlingarna har utredningen däremot föreslagit att det ska införas en möjlighet till direktupphandling när en upphandling överprövas, s.k. täckningsköp. Något förslag i regeringens utkast har dock inte lämnats utan frågan är föremål för fortsatt beredning.

I nuläget är det därför fortsättningsvis en fråga för rättstillämpningen att i varje enskilt fall avgöra vad den upphandlande myndigheten borde ha kunnat förutse ifråga om överprövning av upphandlingen och om det föreligger synnerligen brådska och därmed godtagbara skäl att genomföra direktupphandling i avvaktan på att den tidigare överprövningen avslutas.

**Linus Nilsson**  
**Jurist**  
**Advokatfirman NORDIA**