

Når ikke-EU virksomheder er tilbudsgivere...

Dansk Forening for Udbudsret
Paneldebat

Morten Qvist Fog – mqf@di.dk
15. maj 2025

Ikke EU-virksomheder?

- Der skal også tages højde for virksomheder fra
 - EØS-landene
 - Lande der er omfattet af WTO GPA'en
 - Lande som EU har indgået Bilaterale handelsaftaler (BTA'er) med

Ikke EU-virksomheder = økonomiske aktører fra tredjelande, der ikke har indgået en international aftale med Unionen, som gensidigt og ligeligt sikrer adgang til offentlige udbud



Hvad handler det om?

- Sikring af fair konkurrence i EU's indre marked, så den ikke skævvrides for europæiske virksomheder (konkurrencepolitik)
- Adgang for europæiske virksomheder til at deltage i konkurrencen på offentlige udbudsmarkeder udenfor EU (handelspolitik)



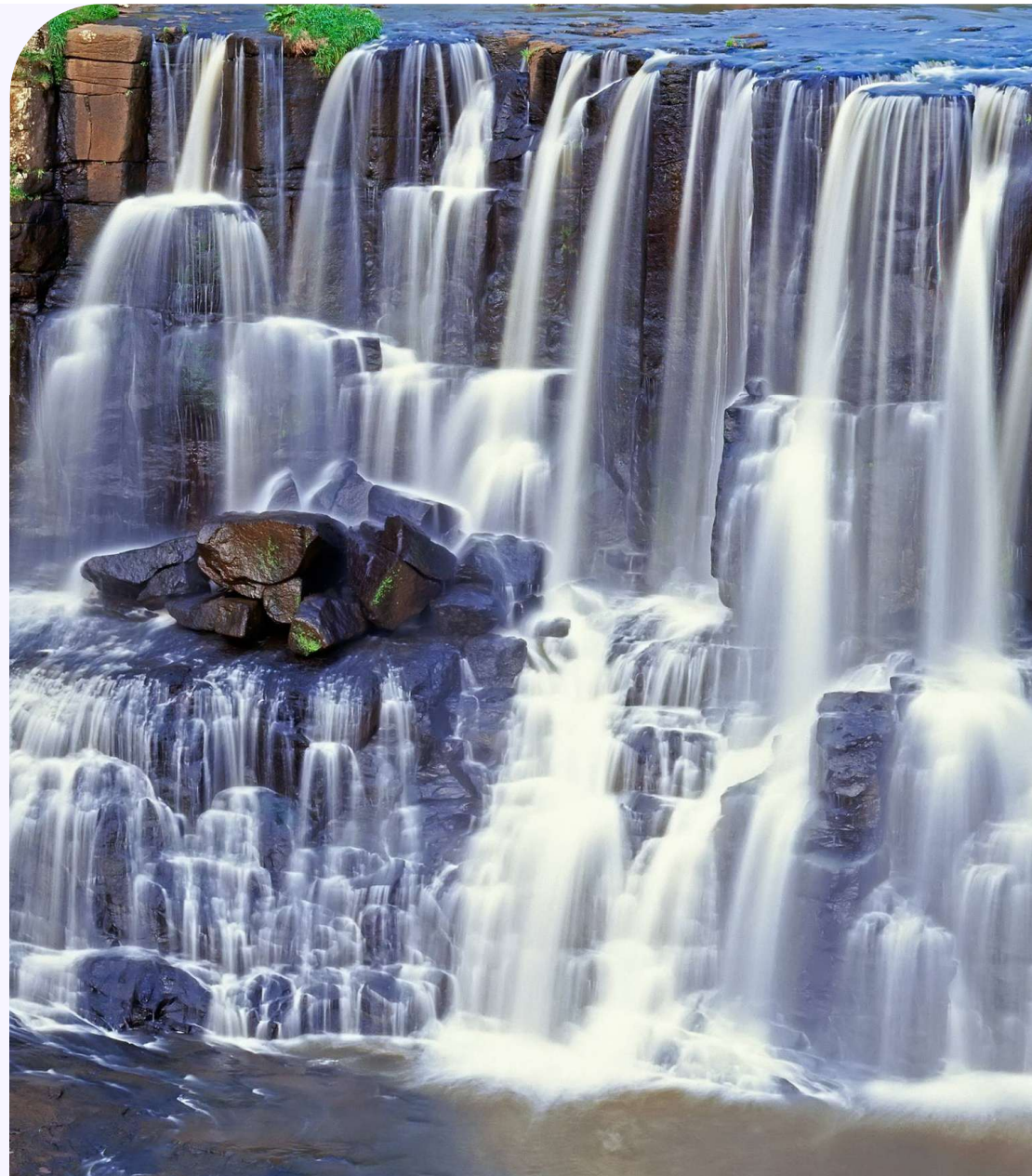
Hvad er omfanget?

- European Court of Auditors (ECA) special report report 28/2023 nævner "*direct cross-border procurement accounts for around 5 % of all contract awards*"
- Men dette giver ikke et fuldstændigt billede – hvad med indirekte cross-border procurement, dvs. fx indirekte via konsortier med partnere fra andre lande, som underleverandører eller som lokale afdelinger af udenlandske virksomheder.
- Se også nylig artikel nr. 5/2025 fra European Centre for International Political Economy (ECIPE).
- Der mangler data for at vurdere omfanget...



Flere forskellige instrumenter i spil

- Kommissionens vejledning om deltagelse af tredjelandes tilbudsgivere og varer på EU's marked for offentlige udbud
- Forordningen “International Public Procurement Instrument (IPI)”
- Forordningen “Foreign Subsidies Regulation (FSR)”
- Forordningen “Anti-Coercion Instrument”
- Kolin og Qingdao dommene



Vejledningen fra 2019

- Kommissionens vejledning om deltagelse af tredjelandes tilbudsgivere og varer på EU's marked for offentlige udbud
- Vejledning fokuserer på visse praktiske aspekter af offentlige udbudsprocedurer i EU, når det drejer sig om tredjelandes deltagelse i udbud. Den har også til formål at fremme princippet om, at der ikke kun tages hensyn til pris, men også høje europæiske standarder i forbindelse med offentlige udbudsprocedurer
- Stor fokus på bestemmelsen vedrørende unormalt lave tilbud og muligheden for at afvise sådanne tilbud



IPI - forordningen

- International Public Procurement Instrument - forordning (EU) 2022/1031
- Den 24. april 2024 åbnede Kommissionen på eget initiativ undersøgelse under IPI for offentlige indkøb af kinesisk medicinsk udstyr
- Den 14. januar 2025 offentliggjorde Kommissionen rapport, der viser, at Kina begrænser adgangen for EU's producenter af medicinsk udstyr til sine offentlige kontrakter på en uretfærdig og diskriminerende måde
- Kommissionen vurderer nu muligheden for at vedtage IPI-foranstaltninger, der fx kan omfatte en begrænsning for eller udelukkelse af kinesiske tilbudsgivere i forbindelse med offentlige kontrakter i EU



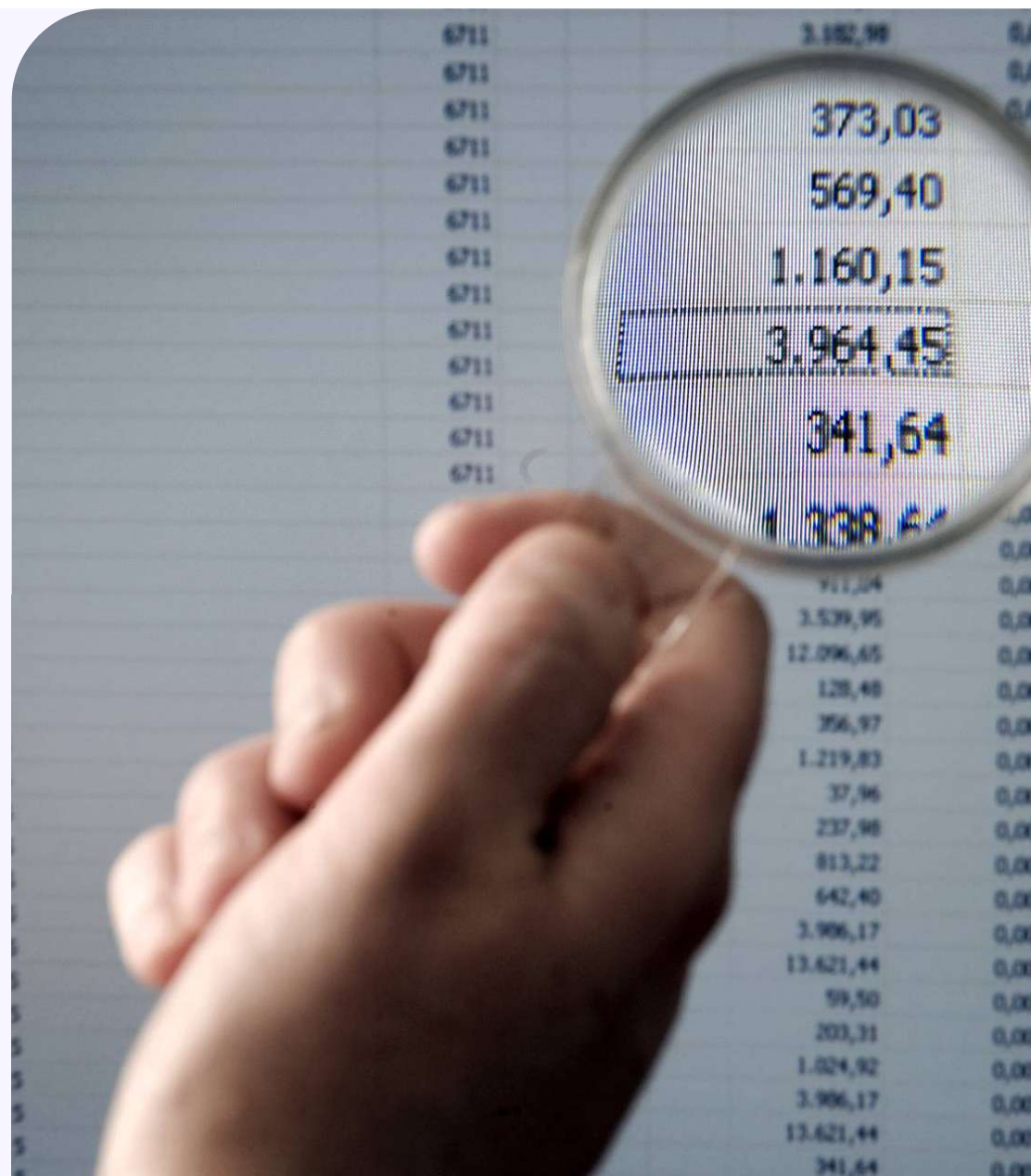
FSR - forordningen

- Forordningen om udenlandske subsidier, der fordrejer det indre marked (EU) 2022/2560
 - En anmeldelsesbaseret procedure til undersøgelse af fusioner
 - En procedure hvor Kommissionen kan indlede egen initiativ undersøgelser
 - En anmeldelsesbaseret procedure til undersøgelse af tilbud ifm. med offentlige udbud, der omfatter finansielle bidrag fra regeringer uden for EU, hvor den anslåede kontraktværdi >250 mio. €, og tilbuddet omfatter et udenlandsk finansielt bidrag på >4 mio. € pr. tredjeland inden for de seneste tre år
- Flere sager hvor kinesiske bydere har trukket sig efter åbning af undersøgelsesproceduren



Forordningen mod økonomiske tvang

- Forordning om beskyttelse af Unionen og dens medlemsstater mod tredjelandes økonomiske tvang (EU) 2023/2675
- Mulighed for udelukkelse af varer, tjenesteydelser eller leverandører af varer eller tjenesteydelser fra det pågældende tredjeland fra offentlige udbud eller udelukkelse fra offentlige udbud af tilbud, hvis samlede værdi består af over 50 % af varer eller tjenesteydelser med oprindelse i det pågældende tredjeland mv.
- indførelse af scorejustering i forbindelse med udbud af varer eller tjenesteydelser fra det pågældende tredjeland eller leverandørers tilbud af varer eller tjenesteydelser fra det pågældende tredjeland



Kolin og Qingdao-dommene?

- Dommene fastslår, at national lovgivning kan ikke regulere adgangen til udbud for økonomiske aktører i tredjelande, der ikke er parter i GPA-aftalen eller en lignende aftale med EU alene, da det henhører under EU's enekompetence at regulere denne adgang
- Da EU endnu ikke har vedtaget sådanne retsakter, som medlemsstaterne kan gennemføre, er det op til den enkelte ordregivende myndighed at vurdere og beslutte, om disse økonomiske aktører bør have adgang til at deltage i et specifikt EU-udbud
- Hvad med indkøb under tærskelværdien? Hvad med stabiliserings- og associeringsaftalerne? Hvad med klagesystemet?



Hvordan kan vi løse udfordringerne?

- Kommissionen forventes snart at offentliggøre en Q&A omkring rækkevidden/fortolkningen af Kolin og Qingdao dommene
- Udfordring at det (formentlig) fortsat er op til den enkelte ordregiver, om man ønsker at acceptere bydere fra tredjelande eller ej
- Behov for mere forudsigelighed og klare retlige rammer.
- Overvejelser om fra "kan" til "skal", EU retsakter og scorejusteringer?
- Opdatering af vejledning fra 2019?
- Justering af håndhævelsesdirektiverne?
- Opstramme bestemmelsen om unormalt lave tilbud?

