

Spørgsmål 1: Hvilket råderum findes indenfor EU retten for national dansk regulering, som kan styrke ligebehandling og gennemsigtighed ved at tillade/forpligte budgivende myndigheder at inddrage information om selskabers skatteforhold mv. ved offentlige udbud?

Motivation:

På et spørgsmål fra et forskerhold til DG GROW om dette emne har kommissionen svaret med henvisning til kendelse fra EU-domstolen af 16. december 2008 i sag C 213-07 (svar vedlagt). Dommen fastslår, at medlemsstaterne har adgang til at udforme lovgivning, som rækker ud over bestemmelserne i udbudsdirektivet, for så vidt som de sigter mod øget ligestilling og gennemsigtighed, og i den udstrækning de opfylder bestemte øvrige angivne kriterier. Med hensyn til udelukkelse fra deltagelse i udbud fastslår dommen, at det forhold, at direktivets liste over udelukkelsesgrunde er udtømmende i henhold til direktivet, ikke forhindrer medlemsstater i at fastlægge yderligere udelukkelsesgrunde.

Svaret tager ikke konkret stilling til, hvorvidt skatteundgåelse, eller aggressiv skatteplanlægning, f.eks. gennem arrangementer, der specifikt har til formål at undgå beskatning, og som udnytter inkonsistente bestemmelser på tværs af landegrænser, i EU-retslig forstand kan anses for at udgøre en forvriddning af konkurrencen. EU har dog i en række dokumenter, herunder Parlamentets nyligt vedtagne TAX3 rapport, fastslået, at skatteundgåelse udgør et omfattende brud på princippet om ligebehandling.

Svaret forholder sig heller ikke til, hvorvidt mulige specifikke krav i relation til skat, gennemsigtighed, selskabsstruktur mv., som kunne tænkes anvendt ved udbud for at sikre øget ligebehandling, ville være hjemlet i EU retten.

Som konkrete eksempler på krav vedr. styrket gennemsigtighed kan nævnes:

- Bystyret i Milano har indført en bestemmelse om, at det er en betingelse for medvirken i et udbud, at budgiveren oplyser ultimativt ejerskab. Bestemmelsen har til formål at styrke gennemsigtigheden og vil bl.a. kunne afsløre evt. interessekonflikter.
http://www.comune.milano.it/wps/portal/ist/it/news/primopiano/Tutte_notizie/ufficio_stampa/approvato_nuovo_piano_anticorruzione.
- I henhold til ungarsk udbudslov skal bydende selskaber oplyse ultimativt ejerskab.
<https://hungarytoday.hu/hungary-loses-the-least-amount-of-eu-funds-to-offshore-countries/>

Der ses desuden mange eksempler på, at ordregivende myndigheder stiller krav om efterlevelse af "soft law". Eksempelvis stiller SKI krav om at budgivende selskaber skal gennemføre due diligence i henhold til OECDs retningslinjer for multinationale selskaber. Disse retningslinjer indeholder også et afsnit om ansvarlig skattebetaling. Spørgsmålet er her, i hvilken udstrækning ordregivende myndigheder kan stille krav om efterlevelse af sådanne retningslinjer, og hvilke konsekvenser ordregiver lovligt kan anvende i tilfælde af, at retningslinjerne ikke efterleves.

Vi anmoder i særligt om en besvarelse af det overordnede spørgsmål om råderum for national lovgivning for styrket ligebehandling gennem forebyggelse af skatteundgåelse ved udbud. Konkrete synspunkter på de nævnte typer af krav vil dog også være af stor interesse, men der må formodes at være en række potentielle andre konkrete krav og virkemidler, som kunne bringes i anvendelse.

Spørgsmål 2: vil der indenfor gældende lovgivning, og under henseende til lovgivningens overordnede intention om at varetage ligebehandling og gennemsigtighed, være grundlag for, at ordregivende myndigheder kan vælge at tage skridt ud over de i udbudsloven eksplicit fastlagte til at beskytte ligebehandling og gennemsigtighed?

Motivation:

Udbudsloven indeholder en bestemmelse om, at et selskab kan udelukkes fra at deltage i udbud, hvis dets integritet er alvorligt kompromitteret. En bevidst skatteundgåelse evt. i kombination med tilbageholdelse af vitale oplysninger af betydning for konkurrencesituationen kunne anses for at være en kompromittering af selskabets integritet. Det ønskes forklaret, hvorvidt det efter Styrelsens vurdering kan være tilfældet.