

ATT TÄNKA PÅ FÖR ATT SÄKERSTÄLLA LIKABEHANDLING INFÖR UPPHANDLING

Såväl Konkurrensverket som Upphandlingsmyndigheten understryker vikten av att upphandlande myndigheter för en aktiv dialog med marknaden inför en upphandling. På detta sätt läggs grunden för ett bra upphandlingsunderlag och en god framtida avtalsrelation.

Det finns inte några specifika regler om dialog inför en upphandling i den svenska upphandlingslagstiftningen. Den upphandlande myndigheten bestämmer själv om den vill föra dialog, om dialogen ska vara muntlig eller skriftlig, om den ska föras med en eller flera leverantörer, etc.

All dialog måste dock alltid vara förenlig med den grundläggande principen om likabehandling. Detta gäller även all slags förberedande arbete som en potentiell anbudsgivare engageras i.

Hur likabehandlingsprincipen ska säkerställas i dessa fall har besvarats genom domstolspraxis. Härav följer att en upphandlande myndighet, som har låtit en potentiell anbudsgivare medverka i upphandlingsförberedande arbete – såsom framtagandet av en förstudie – bör vidta ett antal åtgärder i syfte att säkerställa likabehandling mellan anbudsgivarna i en senare upphandling.

Genom att följa åtgärderna i checklistan nedan kan den upphandlande myndigheten säkerställa likabehandling efter genomförd dialog med leverantörer i det upphandlingsförberedande arbetet.

1. Lägg ut preliminärt förfrågningsunderlag på extern remiss. Att låta samtliga leverantörer inkomma med synpunkter på ett utkast till förfrågningsunderlag innebär inte enbart att alla ges lika möjligheter att påverka den slutliga utformningen – det ger också den upphandlande myndigheten möjlighet att, ur ett rent affärsmässigt hänseende, göra eventuella förändringar som annars inte hade kommit upp till ytan.

2. Tillgängliggör all relevant information för samtliga leverantörer. Ur ett likabehandlingsperspektiv är det viktigt att alla leverantörer får lika möjlighet att lämna konkurrenskraftiga anbud. Sådan information som den förstudieproducerande leverantören har fått tillgång till inom ramen för sitt uppdrag och som är relevant för utformningen av anbud bör därför göras tillgänglig för alla. Till den externa remissen bör myndigheten därför bifoga både den förstudie som har producerats och den rådata som leverantören fått del av vid framtagandet av förstudien.

3. Fastställ lämpliga tidsfrister för svar på RFI liksom för anbudsgivning. I syfte både att säkerställa likabehandling och möjliggöra för användbara remissvar, bör leverantörer ges tillräcklig tid för att både sätta sig in i förfrågningsunderlaget och förstudien (inklusive tillhörande information).

4. Upprätta interna riktlinjer kring s.k. konsultjäv. Att likabehandlingsprincipen upprätthålls är viktigt, ur ett såväl rättsligt som affärsmässigt perspektiv. För att säkerställa att de ovan redovisade åtgärderna vidtas, och sålunda motverka uppkomsten av oönskade konkurrensfördelar, bör myndigheten därför upprätta riktlinjer som återspeglar åtgärderna och följa upp deras tillämpning. Av praxis framgår även att förekomsten respektive tillämpning av denna typ av interna riktlinjer är betydelsefullt för om den upphandlande myndigheten ska anses ha bevisat att den gjort vad den kunnat för att upprätthålla likabehandlingsprincipen.