

Förhandling – Hur ser de nya reglerna ut och vilka möjligheter kommer att ges?

Joakim Lavér | 2 december 2015

Disposition



- > Förhandlat förfarande med föregående annonsering
- > Förhandlat förfarande utan föregående annonsering
- > Hur ska förhandlingen genomföras?
- > Sammanfattning



Förhandlat förfarande med föregående annonsering

Allmänt

Förhandlat förfarande med föregående annonsering

- > Inte längre en undantagsregel
 - Det lämpligaste förfarandet ska användas
 - Får bara användas om särskilt angivna förutsättningar föreligger
 - UM bevisbördan men ingen restriktiv tolkning

Allmänt

Förhandlat förfarande med föregående annonsering

> Får användas om

- Det behövs en anpassning av lättillgängliga lösningar (standardlösningar som finns på marknaden)
- Det behövs formgivning (design) eller innovativa lösningar

Allmänt

Förhandlat förfarande med föregående annonsering

- > Får användas om
 - Det föreligger särskilda omständigheter avseende kontraktet eller risker
 - UM kan inte med tillräcklig precision utarbeta tekniska specifikationer med hänvisning till en standard m.m.

Övergång till förhandlat förfarande

Förhandlat förfarande med föregående annonsering

- > Ett förhandlat förfarande med föregående annonsering får användas om de anbud som lämnats vid ett öppet eller selektivt förfarande är **ogiltiga** eller **inte acceptabla**

Övergång till förhandlat förfarande

Förhandlat förfarande med föregående annonsering

- **Ogiltiga:** T.ex. anbud som inte överensstämmer med upphandlingsdokumenten, anbud som inkommit för sent, onormalt låga anbud eller det föreligger bevis för kartellverksamhet eller korruption
- **Inte acceptabla:** T.ex. Anbudsgivare saknar begärda kvalifikationer och anbud överskrider i förväg fastställd budget

Övergång till förhandlat förfarande

Förhandlat förfarande med föregående annonsering

- > UM behöver inte annonsera på nytt om endast anbudsgivare som inte är föremål för uteslutning, uppfyller kvalifikationskrav och vars anbud uppfyller **formella krav** tas med i förfarandet
- > Alla anbudsgivare som inte är föremål för uteslutning, uppfyller kvalifikationskrav och vars anbud uppfyller formella krav **ska** tas med i förfarandet

A high-angle photograph of a person walking away from the camera on a brown gravel path. The person is wearing a black outfit and holding a black umbrella. To the right of the path is a green lawn with a low brick curb and several thin green posts. In the upper left, there are bright green leaves of a tree. Two white birds are flying in the sky above the path. The overall scene is outdoors and appears to be a park or a campus.

**Förhandlat förfarande utan
föregående annonsering**

Allmänt

Förhandlat förfarande utan föregående annonsering

- > Får endast tillämpas i undantagsfall
 - UM har bevisbördan för att undantag föreligger
 - Undantagen ska tolkas restriktivt

Inga lämpliga ansökningar eller anbud

Förhandlat förfarande utan föregående annonsering

- > Inga **lämpliga** anbudsansökningar eller anbud
 - Får även användas om inga ansökningar eller anbud inkommit
 - De ursprungliga villkoren för kontraktet får inte väsentligen ändras

Inga lämpliga ansökningar eller anbud

Förhandlat förfarande utan föregående annonsering

- > Anbudsansökan är **olämplig** om den berörda leverantören ska eller kan uteslutas eller inte uppfyller de urvalskriterier som fastställts av UM
- > Ett anbud är **olämpligt** om det är irrelevant för kontraktet och därför uppenbart inte utan väsentliga ändringar kan tillgodose UM:s krav enligt upphandlingsdokumenten

Inga lämpliga ansökningar eller anbud

Förhandlat förfarande utan föregående annonsering

- > UM behöver inte (ska inte) vända sig till de leverantörer som deltog i det öppna eller selektiva förfarandet och som inte lämnade några lämpliga anbudsansökningar eller anbud

Inga lämpliga ansökningar eller anbud

Förhandlat förfarande utan föregående annonsering

- > Vad är skillnaden mellan ett **ogiltigt anbud**, **inte acceptabelt anbud** respektive ett **inte lämpligt anbud**?

Konstnärlig prestation, tekniska skäl eller ensamrätt

Förhandlat förfarande utan föregående annonsering

- > Får tillämpas om det som ska upphandlas endast kan tillhandahållas av en viss leverantör
 - Konstnärliga skäl (konstverket måste vara unikt)
 - Tekniska skäl och det inte finns någon konkurrens
 - Finns skydd av ensamrätt

Konstnärlig prestation, tekniska skäl eller ensamrätt

Förhandlat förfarande utan föregående annonsering

- > Undantagen avseende tekniska skäl och ensamrätt får endast tillämpas om det inte finns något rimligt alternativ och avsaknaden av konkurrens inte beror på en konstruerad avgränsning

Synnerlig brådska

Förhandlat förfarande utan föregående annonsering

- > Förhandlat förfarande utan föregående annonsering får tillämpas om det föreligger synnerlig brådska
- > Ingen skillnad från vad som gäller idag
- > UM får inte ha orsakat brådskan m.m.

A low-angle, upward-looking photograph of several modern skyscrapers. The buildings feature glass facades and dark structural elements. The sky is filled with soft, white clouds, and the lighting suggests a bright day. A semi-transparent white banner with a thin red vertical line on its left edge is positioned across the middle of the image, containing the text.

Hur ska förhandlingen
genomföras?

Dagsläget

Hur ska förhandlingen gå till?

- > Begreppet ”väsentlig förändring”
 - Betydande skillnader jämfört med ursprungligt annonserat förfrågningsunderlag
 - Test: andra deltagare och/eller andra anbud
 - Deltagande anbudsgivare ska ges samma förutsättningar och tillräckligt med tid att anpassa anbud

Dagsläget

Hur ska förhandlingen gå till?

- > "Väsentliga förändringar" i praxis
 - Tillkomst och modifiering av obligatoriska krav
 - Tillkomst av tjänster eller leveranser som inte omfattades av det ursprungligen annonserade förfrågningsunderlaget

Dagsläget

Hur ska förhandlingen gå till?

- > Sträng praxis i Sverige för vad som utgör en tillåten ändring av förfrågningsunderlag under pågående upphandling

Nya reglerna

Hur ska förhandlingen gå till?

> Minimikrav

- Den upphandlande myndigheten ska ange vad som utgör minimikrav och som ska uppfyllas av alla

Nya reglerna

Hur ska förhandlingen gå till?

> Minimikrav

- ”**Minimikrav** som den upphandlande myndigheten fastställer **är de villkor och egenskaper** (i synnerhet fysiska, funktionella och rättsliga) **som alla anbud bör uppfylla eller inneha** för att den upphandlande myndigheten ska kunna tilldela kontraktet i enlighet med de valda tilldelningskriterierna.”

Nya reglerna

Hur ska förhandlingen gå till?

- > Ändringar av ställda krav m.m.
 - Skriftlig information om ändringar som sker efter det att upphandlingsförfarandet påbörjats
 - Anbudsgivarna ska ges skälig tid för att inkomma med ändrade anbud
 - Sedan upphandlingen påbörjats får minimikraven inte ändras

Nya reglerna

Hur ska förhandlingen gå till?

- > För att förbättra innehållet i anbuden får UM förhandla om ursprungliga och alla efterföljande anbud, dock inte de slutliga anbuden
- > Förhandlingar får avse alla aspekter av det som ska köpas förutsatt att de inte utgör minimikrav

Nya reglerna

Hur ska förhandlingen gå till?

- > UM ska under förhandlingarna garantera likabehandling av samtliga anbudsgivare och får t.ex. inte lämna ut information som kan gynna vissa anbudsgivare i förhållande till andra
- > Jämför HFD mål nr 6309-14

Nya reglerna

Hur ska förhandlingen gå till?

> Förhandling i successiva etapper

- Om det angetts i något av upphandlingsdokumenten får förhandlingarna delas upp i successiva etapper för att minska antalet anbud som omfattas av förhandlingen
- UM får efter varje etapp minska antalet anbud
- Ska ske på grundval av de tilldelningskriterier som har angetts upphandlingsdokumenten
- Det slutliga antalet anbud ska alltid vara så stort att effektiv konkurrens uppnås

Nya reglerna

Hur ska förhandlingen gå till?

- > Avslutande av förhandlingar
 - Kvarvarande anbudsgivare ska ges en gemensam tidsfrist för att komma in med eventuella nya eller ändrade anbud

A close-up, high-angle photograph of a light-colored wooden floor with a white baseboard. The wood grain is clearly visible, and the baseboard is positioned along the wall. The lighting is soft, creating subtle shadows and highlights on the wood and the baseboard.

Sammanfattning

Sammanfattning

- > Förhandlad upphandling utan föregående annonsering inte längre ett undantag
- > Vad är skillnaden mellan ett ogiltigt anbud, inte acceptabelt anbud respektive ett inte lämpligt anbud?

Sammanfattning

- > Var noga med att ange vad som utgör minimikriterier
- > Allt som inte utgör minimikriterier är (i princip) förhandlingsbart
- > Yttersta ramen: Väsentlig förändring

Föreläsare



Joakim Lavér

Partner

Tel: +46 760 000 037

joakim.laver@hannessnellman.com



HANNES SNEELMAN

HELSINKI

Hannes Snellman Attorneys Ltd
Eteläesplanadi 20 / P.O.Box 333
00130 / 00131 Helsinki, Finland
Tel: +358 9 228 841
Fax: +358 9 177 393
mikko.heinonen@hannessnellman.com

STOCKHOLM

Hannes Snellman Attorneys Ltd
Kungsträdgårdsgatan 20 / P.O. Box 7801
111 47 / 103 96 Stockholm, Sweden
Tel: +46 760 000 000
Fax: +46 8 679 85 11
paula.rottorp@hannessnellman.com

MOSCOW

Hannes Snellman LLC
7 Gasheka St.
123056 Moscow, Russian Federation
Tel: +7 495 662 64 34
Fax: +7 495 662 64 36
victoria.goldman@hannessnellman.com

ST. PETERSBURG

Hannes Snellman LLC
62 Nevsky Pr.
191011 St. Petersburg, Russian Federation
Tel: +7 812 363 33 77
Fax: +7 812 363 33 88
victoria.goldman@hannessnellman.com