

FOYEN

”ELLER LIKVÄRDIGT”

Föredrag av advokat John Hane
Foyen Advokatfirma

Inköpsrådets praxisdag
10 oktober 2019

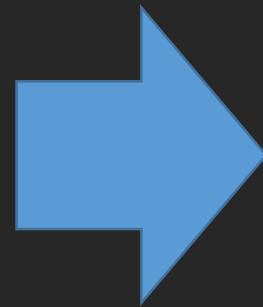


Proportionalitet

Icke diskriminering

Likabehandling

Öppenhet/Transpararens



KVALIFICERING

Teknisk och
yrkesmässig
kapacitet

Omsättning
m.m.

UTVÄRDERING

Pris och
kvalitet

Icke diskriminering

(diskrimineringsförbudet)

att styra inköp till eller från vissa leverantörer genom att gynna eller missgynna

EU-rätten ser till effekt, oavsett avsikter

KUNDEN HAR ALLTID RÄTT?

LOU 9:3 Tekniska specifikationer genom prestanda eller funktionskrav

LOU 9:4 Svensk standard i överensstämmelse med europeisk annan svensk standard, svenskt tekniskt godkännande eller (bygg och vara) svensk teknisk specifikation för projektering, beräkning och utförande.

Beaktandesats 42 (dir 2014/24)

Syfte: att tillåta att alla deltar på lika villkor och utan omotiverade hinder mot konkurrens

LAGSTIFTNINGEN

LOU 9:6 (som också gäller under tröskelvärdena):

"Om det leder till att vissa leverantörer gynnas eller missgynnas, får de tekniska specifikationerna inte innehålla hänvisningar till

- 1. Ett fabrikat, ett ursprung eller ett framställningssätt som karakteriserar varor eller tjänster som tillhandahålls av en viss leverantör,*
- 2. Varumärke, patent eller typ,*
- 3. Ursprung, eller*
- 4. Tillverkning*

Sådana hänvisningar får dock förekomma om det motiveras av det som ska anskaffas eller det annars inte är möjligt att beskriva det som ska anskaffas tillräckligt tydligt. En sådan hänvisning ska följas av orden "eller likvärdigt"

Prop 2015/16:195 (1045) – "går det inte att beskriva kontraktsföremålet på något allmänt eller generiskt sätt, får sådana hänvisningar ändå förekomma."

AB 04 / ABT 06

2:15

Provning för konstaterande av likvärdighet beträffande arbetsprestation, material eller vara, som entreprenören föreslår istället för vad som föreskrivits, bekostas av entreprenören.

AMA AF 12-KONTEXTEN

AFC/AFD.21 Kvalitetsangivelser

Om alternativa arbetsutföranden eller varor föreskrivs, innebär detta rätt för entreprenören att välja mellan alternativen.

Föreskrift om arbetsutförande eller vara med tillägget "eller likvärdigt" innebär rätt för entreprenören att istället för det föreskrivna välja annat som är likvärdigt till kvalitet. Önskar entreprenören nyttja denna rätt, ska han i varje enskilt fall i så god tid underrätta beställaren att frågan om likvärdighet hinner prövas. Entreprenören ska därvid tillhandahålla erforderligt underlag för prövning av likvärdighet.

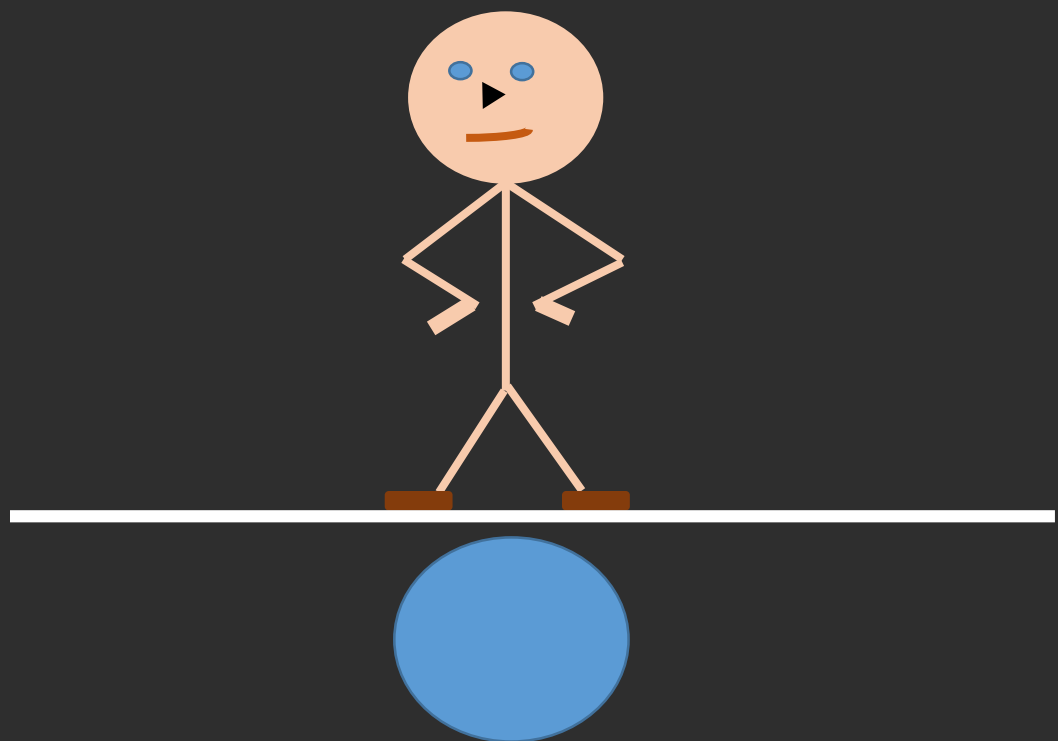
I de fall offentlig upphandling tillämpas gäller särskilda regler för användning av uttrycket "eller likvärdig"

AMA AF 12-KONTEXTEN

AMA-Nytt 2/2017

Texten ändras till: *I de fall offentlig upphandling tillämpas gäller särskilda regler för användning av uttrycket "eller likvärdigt". Vid offentlig upphandling är i regel endast alternativ1 tillämpligt.*

Enligt RA AMA: Vid offentlig upphandling kan som regel endast kravnivå anges enligt alternativ 1, dvs. med hänvisning till norm, standard eller angivande av mätbara funktionskrav, således inte med visst fabrikat eller likvärdigt, alternativa fabrikat eller visst fabrikat (alternativ 2-4)



Hänvisning till vm per se gynnande och missgynnande tillåtet om precis teknisk beskrivning ej tjänar något praktiskt syfte, dvs. i syfte underlätta förståelsen för anbudsgivarna

KRS 1903-1913-11 142 produkter, referensprodukter för rengöringsmedel OK

KRS 6156-15 varukorg med referensprodukter (3/269 Flügger) OK

KRS 921-16 Referensprodukter OK för dentala förbrukningsartiklar (1200 sid FU annars)

./. motsatt utgång KRSU 669-18 (dentala förbrukningsartiklar)

./. motsatt utgång KRST 7824-16 (Dahl v HBV)

EU-DOMSTOLENS DOM C.14/17 (IVECO)

Ang. reservdelar till Ivecobussar → Hänvisning OK

jmf. KRG 1490-18 (Swarco)



Likabehandling kräver att likvärdighet visas i anbudet, ej efteråt

- Bevismaterial fogas till anbudet (teknisk dokumentation från tillverkaren eller provningsrapport från erkänt organ)

– skönsmässig bedömning av DUM/DUE

TACK FÖR MIG



John Hane

Foyen Advokatfirma

Tel: 08-506 184 30, 0733-22 84 30

E-post: John.hane@foyen.se

Stockholm

Regeringsgatan 52
Box 7229
103 89 Stockholm

Tel. 08-506 184 00

Göteborg

Stora Nygatan 33
411 08 Göteborg

Tel. 031-743 20 60

Malmö

Södergatan 28
211 34 Malmö

Tel. 040-661 56 50

Falun

Åsgatan 41
791 17 Falun

Tel. 023-79 47 90