

## **Anlitande av upphandlarens konsult – otillåten konkurrensfördel vid anbudsgivning?**

En genomgång av rättsläget med ledning av följande rättsfall:

### Kammarrätten i Jönköping 3184 -- 3186-1995

”Atrio Arkitekter” En konsult som hos den upphandlande enheten tagit aktiv del i det omfattande arbete som utmynnar i en kravspecifikation, måste generellt anses ha skaffat sig otillbörliga konkurrensfördelar för den händelse han senare på ett eller annat sätt deltar i anbudsgivningen. Om så sker skall upphandlingen göras om.

### Kammarrätten i Stockholm 8640-2000

”Cell Network” En förstudie omfattade en kortfattad och översiktlig beskrivning av ett datorspel om miljö samt i övrigt en mycket allmänt hållen redovisning av bl a de pedagogiska principerna för inläring med hjälp av datorspel. Utförande av förstudien medförde inte en otillbörlig konkurrensfördel vid upphandling av interaktivt läromedel.

### Rättsfall från EG-domstolen, REG 2005 s I 1559

”Fabricom” En nationell bestämmelse får inte innehålla en föreskrift innebärande att en person, som ansvarat för forskning, experiment, analys eller utveckling med avseende på bygg- och anläggningsarbeten, automatiskt utesluts från att delta eller lämna ett anbud i en upphandling. Personen måste ges möjlighet att i det konkreta fallet visa att erfarenheterna från dessa aktiviteter inte medför någon konkurrensfördel. (Rådets direktiv 92/50/EEG av den 18 juni 1992 om samordning av förfarandena vid offentlig upphandling av tjänster)

### Slutsats

En konsult som deltagit vid upprättande av ett förfrågningsunderlag får anses ha skaffat sig en otillbörlig konkurrensfördel. Konsulten skall dock alltid ges tillfälle att visa att sådan fördel inte finns och konsulten och den anbudsgivare som anlitat konsulten kan alltså inte uteslutas per automatik.

Stockholm den 4 december 2006

Anders Wimert