



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2013-09-05
Meddelad i
Linköping

Mål nr
5523-13
Enhet 2

SÖKANDE

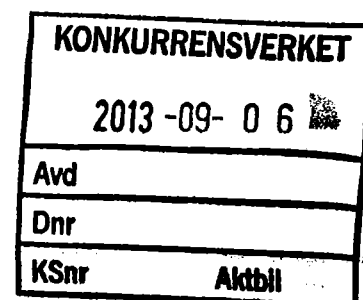
Aditro AB, 556656-6211
Box 1102
172 22 Sundbyberg

MOTPART

Västerviks kommun
593 80 Västervik

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU)



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 133387

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00

E-post:
forvaltningsratten@linkoping.dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Västerviks kommun (kommunen) genomför en förenklad upphandling med avsikt att teckna ramavtal med en leverantör avseende webbaserat rekryterings- och annonsstöd, referensnummer 6347 (upphandlingen). Enligt tilldelningsbeslut den 23 maj 2013 tilldelades uppdraget Aditro AB (Aditro). Powerinit Sverige AB (Powerinit) ansökte om överprövning av upphandlingen och yrkade att upphandlingen inte fick avslutas förrän rättelse hade skett på så sätt att Powerinits anbud tilläts delta i utvärderingen. I dom den 17 juli 2013 biföll förvaltningsrätten Powerinits talan. Kommunen meddelade därefter genom ett nytt tilldelningsbeslut den 30 juli 2013 att Powerinit hade tilldelats uppdraget.

Aditro ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse har skett på så sätt att prisuppgift om 72 500 kr per år avseende publicering på jobbportal inte medräknas vid utvärderingen av Aditros anbud.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan.

VAD PARTERNA ANFÖRT

Aditro

Jobbportalen www.offentligajobb.se ägs av Aditro. Portalen är separat från systemet Aditro Recruit, och används både av kunder som använder Aditro Recruit och av kunder som använder rekryteringsverktyg från andra leverantörer. Aditro har i sitt anbud angett en prisuppgift för support och drift av Aditro Recruit, om 86 500 kr per år, och dessutom en separat prisuppgift för publicering av ett obegränsat antal jobbbannonser på portalen www.offentligajobb.se, om 72 500 kr per år. Eftersom kommunen idag är

kund till Aditro och använder www.offentligajobb.se och då kommunen angav annonsvolym som en del av beräkningsgrunden för pris i kommunens mall till prisbilaga tolkade Aditro kravet i förfrågningsunderlaget 4.3.5. som att även annonsering på den aktuella jobbportalen, eller annan jobbportal, efterfrågades. Aditro lämnade därför prisuppgift för annonsering på www.offentligajobb.se. Förvaltningsrätten har dock fastslagit att kravet i förfrågningsunderlaget 4.3.5 inte ska uppfattas som krav på publicering på jobbportal eller hemsida av visst slag. Enligt kommunen har annonsering på www.offentligajobb.se inte efterfrågats. Aditro har till följd av sin felaktiga tolkning av förfrågningsunderlaget lämnat en prisuppgift för en tjänst som ligger utanför vad som efterfrågats. Eftersom kostnad för publicering på jobbportal inte efterfrågas av kommunen ska denna prisuppgift inte heller räknas med i utvärderingen av Aditros anbud. Den separata kostnaden på 72 500 kr per år kan enkelt särskiljas från det årliga priset för support och drift av Aditro Recruit på 86 500 kr per år. För en korrekt utvärdering av pris ska därför bortses från posten på 72 500 kr per år, och utvärdering göras på angiven kostnad för support och drift på 86 500 kr per år, tillsammans med övriga kostnadsposter i anbudet. Aditros totala kostnad i utvärderingen blir då inte 651 000 kr utan istället 361 000 kr. Aditro har därmed lämnat det för kommunen ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Utvärderingen ska därför göras om.

Kommunen

Förvaltningsrätten har i dom fastslagit att Powerinits anbud överensstämmer med upphandlingens skall-krav. Det är det som efterfrågats i upphandlingen som ska prissättas. I Aditros pris ingår tjänster som inte efterfrågas i kravspecifikationen. Förutsättningarna i prisbilagan är tydliga. Aditro ställde i upphandlingen frågan om det i priset även skulle ingå att annonserna publicerades på leverantörens hemsida, men bad strax därefter kommunen att bortse från frågan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 6 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts, om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

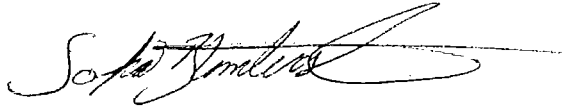
I 1 kap. 9 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Fråga är om kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU genom att medräkna den i Aditros anbud angivna prisuppgiften om 72 500 kr per år avseende publicering på jobbportal.

I en upphandling ankommer det på anbudsgivare att lämna det anbud som man anser bäst uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget. Detta anbud kan inte ändras i efterhand vare sig av den upphandlande myndigheten eller av anbudsgivaren. Aditros invändning i nuvarande mål är nära anknuten till skall-kravet i förfrågningsunderlaget 4.3.5, vilket förvaltningsrätten särskilt uttalat sig om genom överprövning i mål 3980-13. Frågan om tolkningen av aktuellt skall-krav är således rättskraftigt avgjord. Aditro har inte visat att upphandlingen har genomförts på ett sådant sätt att kommunen brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller mot någon annan bestämmelse i denna lag. Ansökan ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV 3109/1D LOU).



Sofia Blomkvist

Föredragande har varit Cristina Pérez.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping.

Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer

till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.