



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 30

DOM
2017-04-25
Meddelad i Stockholm

Mål nr
1778-17

SÖKANDE

Zian AB, 559019-2513
Box 601
101 32 Stockholm

MOTPART

Upphandlingsmyndigheten
Box 1194
171 23 Solna

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2017-04-25	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 829160

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag-fredag
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		08:00-16:30
		www.domstol.se/forvaltningsratt		

YRKANDEN M.M.

Upphandlingsmyndigheten genomför en ramavtalsupphandling av Upphandlings- och inköpskonsulter (UHM-2016-0181). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Enligt tilldelningsbeslut meddelat den 11 januari 2017 har Upphandlingsmyndigheten vad avser delområde 1 Upphandlingskonsulter beslutat att tilldela avtal enligt rangordningen 1. AB Ecenea 2. Zian AB och 3. Colligio AB.

Zian AB (Zian) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten beslutar om rättelse vad avser delområde 1 Upphandlingskonsulter. Rättelsen ska bestå i att Upphandlingsmyndigheten ska göra om utvärderingen utan beaktande av anbudet från AB Ecenea. Till stöd för sin talan anför Zian i huvudsak följande. Anbudet från AB Ecenea inbegriper både konsulter som uppfyller ställda obligatoriska krav och konsulter som inte uppfyller de obligatoriska kraven i förfrågningsunderlaget. Enligt ett obligatoriskt krav ska var och en av de offererade konsulterna uppfylla dessa minimikrav. Att i anbudet även medta konsulter som inte uppfyller de obligatoriska kraven får anses som ett orent anbud eller ett anbud som inte uppfyller alla obligatoriska krav.

Upphandlingsmyndigheten bestrider bifall till Zians talan och anför i huvudsak följande. Syftet med det aktuella kravet gällande konsulter är att säkerställa att anbudsgivarna har tillräcklig kapacitet. AB Ecenea uppfyller dessa krav.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens

(öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs vidare att sökanden kan visa att han har lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot någon grundläggande princip eller bestämmelse i LOU.

I en överprövningsprocess gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig, på ett klart och tydligt sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (RÅ 2009 ref. 69). Det är således Zian som har att visa att Upphandlingsmyndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU samt att bolaget har lidit eller riskerar att lida skada till följd av detta.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller samtliga i förfrågningsunderlaget obligatoriska krav inte ska beaktas vid utvärderingen. De obligatoriska kraven som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande enheten ska kunna utvärdera anbudet. Så länge bestämmelserna i LOU och tillämpliga grundläggande principer beaktas, är en upphandlande myndighet normalt oförhindrad att själv bestämma om och hur anbudsgivaren i sitt anbud ska visa att aktuella krav är uppfyllda.

Förvaltningsrättens bedömning

Zian har anfört att anbudet från AB Ecenea inte uppfyller de obligatoriska kraven i förfrågningsunderlaget då det inbegriper konsulter som inte uppfyller ställda krav.

Av förfrågningsunderlagets avsnitt 3.2.4 Upphandlingskonsult (område 1) framgår följande.

En upphandlingskonsult ska:

- ha erfarenhet av att självständigt genomföra offentliga upphandlingar enligt LOU,
- examen från högskola/universitet inom områdena ekonomi och/eller juridik, dvs. jur.kand., juristexamen, civilekonom, yrkeshögskola med inriktning mot inköp eller annan relevant utbildning (t.ex. SILF eller SOI),
- mycket goda kunskaper i svenska, både i tal och i skrift samt
- erfarenhet av projektledning.

Anbudsgivaren ska:

Erbjuda minst två (2) upphandlingskonsulter,

1. som var och en har erfarenhet av helhetsansvar från minst fem (5) annonserade offentliga upphandlingsuppdrag under de senaste tre (3) åren,
2. var och en har minst två års yrkeserfarenhet av att genomföra offentliga upphandlingar varav minst ett som upphandlingskonsult,
3. var och en ska påvisa erfarenhet av att genomföra upphandlingar av konsulttjänster samt
4. minst en av upphandlingskonsulterna ska påvisa erfarenhet av upphandling inom IT.

Med helhetsansvar avses att konsulten ansvarat för hela upphandlingsprocessen. Anbudsgivaren ska styrka att kravet uppfylls genom att bifoga anbudet meritförteckningar för de upphandlingskonsulter som kan bli aktuella för uppdrag. I bifogade meritförteckningar ska det tydligt framgå att erbjudna konsulter har den erfarenhet och kompetens som krävs ovan. Det är erbjudna konsulter som vid eventuellt tecknande av ramavtal som ska utföra uppdrag för Upphandlingsmyndighetens räkning.

I målet är ostridigt mellan parterna att AB Ecenea har erbjudit 24 upphandlingskonsulter varav hälften inte uppfyller kraven på kompetens och erfarenhet. Zian har anfört att det förhållandet att anbudet från AB Ecenea delvis innehållit upphandlingskonsulter som inte uppfyller kraven på kompetens och erfarenhet innebär att anbudet är orent eller inte uppfyller samtliga obligatoriska krav i förfrågningsunderlaget. Enligt förvaltningsrätten framgår det emellertid av förfrågningsunderlaget att vad som begärts av Upphandlingsmyndigheten är minst två upphandlingskonsulter som uppfyller kraven på kompetens och erfarenhet. Det har inte framkommit att AB Ecenea skulle uppnått någon fördel genom att ha lämnat ett anbud med ett överskott av konsulter varav vissa inte uppfyller kraven på kompetens och erfarenhet. Även om de aktuella kraven inte kan anses optimalt utformade så finner förvaltningsrätten att inte annat visats än att anbudet från AB Ecenea ändå uppfyller dessa krav.

Förvaltningsrätten finner sammanfattningsvis att det, på grund av vad Zian anfört, inte är visat att Upphandlingsmyndigheten skulle ha brutit mot några bestämmelser eller grundläggande principer för offentlig upphandling. Det saknas därmed skäl för förvaltningsrätten att vidta någon åtgärd enligt 16 kap. 6 § LOU. Ansökan ska således avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1 A LOU).



Ulrika Melander

Rådman

Johannes Dahlman har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.