



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING
 Enhet 2

DOM
 2013-01-09
 Meddelad i
 Linköping

Mål nr
 7778-12

SÖKANDE

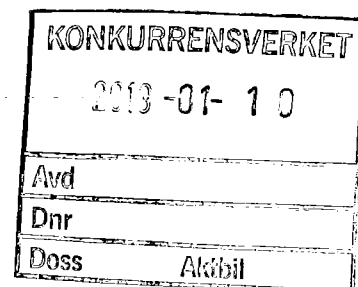
Webropol Sverige AB, 556701-8204
 Storgatan 50
 582 23 Linköping

MOTPART

Statens Geotekniska Institut
 Olaus Magnus väg 35
 581 93 Linköping

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 107916

Postadress
 Box 406
 581 04 Linköping

Besöksadress
 Brigadgatan 3

Telefon
 013-25 10 00
E-post:
 forvaltningsrattenilinkoping@dom.se

Telefax
 013-25 11 40

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Statens Geotekniska Institut (nedan SGI) genomför en upphandling av tjänsten att genomföra en medarbetarundersökning på SGI under hösten 2012, diarienummer 8.1-1210-0670. Upphandlingen genomförs som direktupphandling enligt 15 kap. LOU och som tilldelningsgrund tillämpas det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Av tilldelningsbeslut den 23 november 2012 framgår bl.a. följande. Två anbud hade lämnats i upphandlingen från Webropol Sverige AB (nedan bolaget) och ZonderaCom AB (nedan Zondera). Utvärderingen visade på att Zondera uppfyllde alla ställda krav medan bolaget uppfyllde sex av sju krav genom att inte redovisa erfarenhet av medarbetarundersökningar inom staten. SGI kommer att teckna avtal med Zondera.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att utvärderingen görs om i enlighet med kraven i förfrågningsunderlaget och ett nytt tilldelningsbeslut tillställs anbudsgivarna. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om. Till stöd för ansökan anförs bl.a. följande. Bolaget uppfyller samtliga skall-krav och har dessutom lämnat det lägsta priset. Punkten 6 i Kravspecifikationen är inte ett skall-krav eftersom där anges att erfarenheter från medarbetarundersökning inom staten är önskvärt. Bolaget har genom den felaktiga bedömningen vid utvärderingen inte tilldelats avtalet och har därmed lidit skada.

SGI motsätter sig bifall till ansökan och anförs bl.a. följande. Under punkten 5 i anbudsinfordran tydliggörs vilka krav som SGI ställer. Av samma avsnitt med rubriken Prövning av anbud framgår vidare att SGI har för avsikt att teckna avtal med den leverantör som uppfyller kraven enligt punkten 8 Kravspecifikation samt lämnar det anbud som är det mest ekonomiskt fördelaktiga för myndigheten. I anbudsinfordran under rubriken

Bedömning, punkten 1, står att läsa hur SGI ser på kravspecifikationens olika delar, nämligen att anbudsgivarna kommer att bedömas utifrån hur väl de uppfyller kravspecifikationens olika delar och att urval sker utifrån en skala: icke godkänd, godkänd och väl godkänd. SGI:s bedömning var att bolaget inte kunde uppvisa dokumentation som styrker att de har erfarenhet från medarbetarundersökningar inom staten och bolaget fick därför omdömet icke godkänd på denna punkt. Zondera kunde däremot uppvisa en stor mängd genomförda undersökningar inom staten och fick därför omdömet väl godkänd på denna punkt. Under anbudstiden har inga frågor inkommit till SGI om eventuella förtydliganden eller frågor.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Lagtext m.m.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

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

Anbudsinfordran

Av punkten 5 Anbudsprovning och utvärdering, underrubriken Prövning av anbud, framgår att SGI har för avsikt att teckna avtal med den leveran-

tör som uppfyller kraven enligt punkten 8 Kravspecifikation samt lämnar det anbud som är det mest ekonomiskt fördelaktiga för myndigheten.

Av punkten 8 Kravspecifikation framgår bl.a. att erfarenhet från medarbetarundersökning inom staten är önskvärt och att anbudsgivarna ska ange vilka myndigheter de har hjälpt under perioden 2008-2012.

Av punkten 9 Bedömning framgår bl.a. följande. Anbudsgivarna kommer att bedömas utifrån hur väl de uppfyller kravspecifikationens olika delar. Urval sker utifrån en skala: icke godkänd, godkänd och väl godkänd. Anbudsgivarna kommer att bedömas utifrån lägsta totalpris. Anbudsgivarna som uppfyller ställda krav samt har uppgett lägsta totalpris kommer att räknas som nummer ett.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter den grundar sin talan samt att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

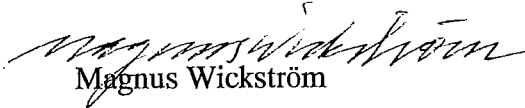
Bolaget har gjort gällande att bolaget borde ha tilldelats kontraktet då det inte har varit ett skall-krav att anbudsgivarna ska ha erfarenhet från medarbetarundersökningar inom staten och då bolaget har lämnat det lägsta priset.

Högsta förvaltningsdomstolen (HFD) har slagit fast att en upphandlande myndighet har en stor frihet att själv utforma sin upphandling inom de ramar som ges av de allmänna principerna i 1 kap. 9 § LOU (jfr RÅ 2002 ref. 50 och RÅ 2010 ref. 78). Bolaget har inte ifrågasatt upphandlingens förfrågningsunderlag som sådant.

Oavsett om kravet på erfarenhet från medarbetarundersökningar inom staten ska uppfattas som ett skall- eller bör-krav, framgår det enligt förvaltningsrätten av anbudsinfordran tydligt att SGI:s avsikt har varit att anbudsgivarna ska uppfylla samtliga ställda krav enligt punkten 8 Kravspecifikation. Detta följer dels av formuleringen i punkten 5 där det uttalas att avtal ska tecknas med "den leverantör som uppfyller kraven enligt punkten 8", dels av beskrivningen i punkten 9 där det anges att anbudsgivarna kommer att bedömas utifrån hur väl de uppfyller kravspecifikationens olika delar där urval sker utifrån skalan icke godkänd, godkänd och väl godkänd.

Bolaget har inte ifrågasatt att det inte har någon erfarenhet från medarbetarundersökningar inom staten. Med hänsyn till det ställda kravet på sådan erfarenhet har SGI således haft fog för att ge bolaget omdömet icke godkänd avseende den aktuella punkten. Mot bakgrund av det ovan anförda finner förvaltningsrätten att vad bolaget anfört i målet inte kan föranleda slutsatsen att SGI brutit mot bestämmelser i LOU eller de grundläggande EU-rättsliga principerna till skada för bolaget. Någon åtgärd enligt 16 kap. 6 § LOU kan därför inte bli aktuell. Ansökan om överprövning ska således avslås.

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


Magnus Wickström

Föredragande har varit Stefka Bokmark.



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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1D LOU