



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2011-07-14
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 7008-11
 Enhet 17

SÖKANDE

Ledarskaparna Chefsrekrytering OS AB, 556264-2354
 Kvarngränd 8
 432 45 Varberg

MOTPART

Österåkers kommun
 184 86 Åkersberga

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2011-07-18	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 140860

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

Österåker kommun (nedan kommunen) genomför en upphandling av ramavtal beträffande rekrytering. Enligt tilldelningsbeslut den 21 mars 2011 har Österåkers kommun beslutat att förkasta Ledarskaparnas Chefsrekrytering OS AB:s (nedan Ledarskaparna) anbud och beslutat tilldela annat företag än Ledarskaparna kontrakt.

Ledarskaparna ansöker hos förvaltningsrätten om överprövning och yrkar att rättelse ska ske till deras förmån. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. Kommunen har ansett att deras anbud inte kvalificerat sig på grund av att de inte uppfyller krav enligt förfrågningsunderlaget punkt 2.13. I förfrågningsunderlaget har kommunens krav på kvalitetsarbete inte definierats. Kommunens bedömning vilar således på en helt skönsmässig bedömning. Enligt gällande rätt ska upphandling göras med utnyttjande av de konkurrensmöjligheter som finns och även i övrigt genomföras affärsmässigt. Anbudsgivare och anbud ska behandlas utan ovidkommande hänsyn. Begreppet affärsmässighet får ses som ett utflöde av de inom EG-rätten gällande principerna om likabehandling, icke-diskriminering, transparens, förutsebarhet, ömsesidigt erkännande och proportionalitet. Grundprincipen är således att en upphandling ska genomföras affärsmässigt och utan ovidkommande hänsyn, d.v.s. objektivt. Reglerna om affärsmässighet är utformade i syfte att försvåra möjligheterna att i upphandlingen gynna eller missgynna leverantörer på ett obehörigt och därmed konkurrenssnedvridande sätt. Skallkravet rörande anbudsgivares kvalitetsarbete är icke-transparent. Därmed kan vissa anbudsgivare gynnas på ett oproportionerligt och konkurrenssnedvridande sätt. Ledarskaparna är ett mot kommunala sektorns chefer nischat rekryteringsföretag som verkat i mer än tio år. De har ramavtal med ett stort antal kommuner och regioner och är auktoriserade av HRK. Att som kommunen gjort och utan grund förkasta deras anbud med skäl att de inte bedriver kvalitetsarbete är ytterst märkligt. Kraven

i förfrågningsunderlaget har inte varit transparenta och Ledarskaparna har därigenom lidit ekonomisk skada. Upphandlingen kan inte anses ha genomförts affärsmässigt och opartiskt. Deras anbud är ekonomiskt fördelaktigare för kommunen än vinnande anbud.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför till stöd för sin inställning bland annat följande. Kvalitetskriterierna enligt punkt 2.13 var följande:

2.13 Steg 2 Kvalificeringskriterier

Allmänna krav

- Accept av samtliga skall-krav och angivna kommersiella villkor i förfrågningsunderlaget ska lämnas-
- Bifoga samtliga bilagor och efterfrågade intyg komplett ifyllda.
- Ange kontaktperson för frågor rörande anbudet, namn, telefonnummer och e-post.

Kvalitetsarbete

- Anbudsgivaren ska bedriva ett aktivt kvalitetsarbete inkluderat ett kvalitetssäkringssystem och ha en utsedd namngiven kvalitetsansvarig och redovisa detta i kvalificeringsfasen.

Ledarskaparna har inte i anbudssvar redovisat en namngiven kvalitetsansvarig, varför de inte uppfyller kvalificeringskriterierna. Anbudet ska därmed inte gå vidare till utvärdering.

Ledarskaparna har i genmäle anført följande. De har som ansvarig konsult i anbudet namngivit en person och bifogat hans cv. Personens ansvar omfattar självfallet även företagets kvalitetsarbete. Om kommunen inte insett detta självklara faktum borde de ha kontaktats för ett förtydligande. Det upphandlingsverktyg som kommunen använt har inte tydliggjort kravet på namngiven kvalitetsansvarig i samband med krav på beskrivning av kvalitetsarbete, utan endast angivit "Beskrivning av kvalitetsarbete". De

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

har således uppfyllt kommunens kvalitetskriterier och deras anbud skulle ha gått vidare till utvärdering.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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 iaktas.

I 16 kap. 5 § LOU stadgas följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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 gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Av utredningen framgår att kommunen har uteslutit Ledarskaparnas anbud från utvärdering på den grunden att bolaget inte angivit en namngiven kvalitetsansvarig person.

Bolaget har anfört att man angivit en ansvarig huvudkonsult och att dennes ansvar även omfattar företagets kvalitetsarbete samt att kommunen bort inse detta. Förvaltningsrätten finner dock att det av förfrågningsunderlaget tydligt framgår att ett av kraven är att sökande bolag ska ange en specifik kvalitetsansvarig person. Att Ledarskaparna, liksom anförs under rubriken ”Personella resurser”, angivit en huvudkonsult föranleder ingen annan bedömning än att det inte kan anses visat att kommunen har brutit mot någon bestämmelse i LOU genom att utesluta Ledarskaparnas anbud från utvärdering. Det finns därmed inte förutsättningar för ett ingripande enligt LOU och ansökan ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1a LOU)



Magnus Åhammar

Rådman

Föredragande har varit Åsa Gren.



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. 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 uppge 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.