



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2010-12-21
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
45142-10
Enhet 15

SÖKANDE

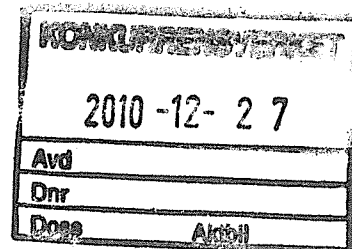
Avega Group AB, 556601-1887
Grev Turegatan 11 A
114 46 Stockholm

MOTPART

Stockholms stad

Ombud:

Stadsadvokat Eva Granbohm
Stadsledningskontoret
Juridiska avdelningen
105 35 Stockholm

**SAKEN**

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Avega Group AB:s ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Stockholms stad (staden) genomför en upphandling av ramavtal för IT-konsulttjänster, dnr 103-159/2009. Av förfrågningsunderlag den 19 mars 2010 framgår bl.a. att upphandlingen omfattar nio olika anbudsområden där anbud kan lämnas på samtliga områden eller enbart ett eller vissa av dem.

I förfrågningsunderlagets punkt 1.7.1, Definition av kompetensnivåer, har angetts bl.a. följande vad gäller kompetensnivå 3.

Erfarenhet – har deltagit i stora uppdrag inom olika områden och genomfört uppdrag med mycket hög kvalitet, nivå uppnås normalt tidigast efter 8–12 år som konsult inom området.

I förfrågningsunderlagets punkt 8.1.8, Leveranskapacitet systemutveckling Microsoft Sharepoint (anbudsområde 7), har bl.a. angetts följande. CV ska bifogas anbudet för de konsulter som åberopas för att styrka leveranskapaciteten. Anbudet ska innehålla minst 15 konsulter. Anbudsgivaren ska vidare garantera minst tre konsulter på kompetensnivå 1, minst fem konsulter på kompetensnivå 2 och minst fem konsulter på kompetensnivå 3.

I förtydligande av anbudsområde 6 och 7 den 22 april 2010 har staden angett bl.a. följande.

För anbudsområde 7, Systemutveckling Microsoft Office Sharepoint Server, har produktområdet inte existerat så länge som krävs för att en konsult ska kunna uppnå nivå 3 i erfarenhet. För anbudsområde 7 godtas därför erfarenhet av Microsoft Sharepoint Server i minst fem år, övrig erfarenhet av grupprogramvara typ Exchange, Lotus, Websphere, Weblogic eller andra content programvaror.

I den upphandlingsrapport som hör till tilldelningsbeslutet har bl.a. angetts följande.

Avega Group AB uppfyller inte kraven i punkt 8.1.[8]. Garanterade konsulter: Rickard Uppström kompetensområde Systemarkitekt, bifogad CV styrker inte kompetensnivå 3 inom kompetensområdet. Johan Leino kompetensområde Utvecklare, bifogad CV styrker inte kompetensområde 3 inom kompetensområdet. Henrik Norin kompetensområde Utvecklare, bifogad CV styrker inte kompetensnivå 2 inom kompetensområdet. Rickard Walger kompetensområde Projektledning, CV styrker inte kompetensnivå 2 inom kompetensområdet. Uppfyller därmed inte kraven för leveranskapacitet.

YRKANDE M.M.

Avega Group AB (Avega) ansöker om överprövning enligt LOU vad gäller anbudsområde 7 och anför i huvudsak följande till stöd för sin talan.

Genom Avegas 15 bifogade CV:n uppnås kravet på fem CV:n som når upp till kompetensnivå 3 och fem CV:n som når upp till kompetensnivå 2. Rickard Uppström uppfyller erfarenhetskravet för kompetensnivå 3. Med hänvisning till stadens förtydligande av anbudsområde 6 och 7 den 22 april 2010 uppfyller även Johan Leino erfarenhetskravet för kompetensnivå 3 om minst fem år beträffande Sharepoint samt andra content management programvaror. Det enda som enligt stadens förtydligande är ett tydligt krav är kravet på minst fem års erfarenhet av Sharepoint. Staden refererar till minst åtta års erfarenhet som ett skallkrav, medan det enligt förfrågningsunderlaget inte finns något sådant krav. Skrivningen i förfrågningsunderlaget kan omöjligen tolkas som ett krav då det endast beskriver stadens uppfattning om hur viss erfarenhet uppnås under normala omständigheter.

Richard Walger har mer än fyra års erfarenhet av Sharepoint vilket styrks av hans CV och han uppfyller således kravet för kompetensnivå 2.

Staden bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande.

Staden har inte brutit mot någon bestämmelse i LOU. Anbuden har utvärderats i enlighet med angivna förutsättningar och anbud och anbudsgivare har behandlats lika utan ovidkommande hänsyn.

För kompetensnivå 2 krävs, såvitt gäller erfarenhet, att konsulten ska ha arbetat fyra till sju år inom aktuellt område. För kompetensnivå 3 krävs, såvitt gäller erfarenhet, att konsulten ska ha arbetat åtta till tolv år inom aktuellt område.

Eftersom programvaran Microsoft Office Sharepoint Server inte har existerat så länge som krävs för att en konsult ska kunna uppnå erfarenhetskravet för kompetensnivå 3, dvs. åtta års erfarenhet, skickade staden ut ett förtydligande angående denna punkt. Förtydligandet klargör att konsulten ska ha arbetat med Microsoft Sharepoint Server i minst fem år och att kravet i övrigt uppfylls genom erfarenhet av annan grupprogramvara, typ Exchange, Lotus, Websphere, Weblogic eller andra content programvaror resterande tid. Det innebär att det fortfarande krävs totalt åtta års erfarenhet för att uppnå kompetensnivå 3.

Vad gäller Rickard Uppström och Johan Leino visar deras CV:n bara att de har erfarenhet från 2005. Det innebär visserligen fem års erfarenhet av Microsoft Sharepoint Server, men inte åtta års total erfarenhet inom området såsom det har specificerats i kompletteringen. De uppfyller därmed inte kravet för kompetensnivå 3.

Angående Richard Walger framgår bara att han har haft uppdrag som projektledare sedan 2008, vilket innebär drygt två års erfarenhet fram till anbudsdagen. Övriga erfarenheter sträcker sig bakåt i tiden till maj 2007,

vilket blir totalt tre år till anbudsdagen. Han har alltså inte mer än fyra års erfarenhet och uppfyller därmed inte kraven för kompetensnivå 2.

Genom att ovannämnda tre konsulter inte uppfyller kraven för respektive kompetensnivå uppfyller inte Avega kravet vad gäller leveranskapacitet.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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

I 16 kap. 2 § första stycket LOU, i dess lydelse före den 15 juli 2010, är följande föreskrivet. 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 lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

En upphandling enligt LOU ska kännetecknas av förutsebarhet och öppenhet. För att anbudsgivarna ska ges samma förutsättningar för anbudsgivning måste förfrågningsunderlaget vara tydligt och innehålla samtliga krav på det som upphandlas. Uppställda krav får inte frångås.

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att det aktuella kravet i förfrågningsunderlaget inte anger att en konsult för att kunna klassas på kompetensnivå 3 ovillkorligen ska ha minst åtta års erfarenhet som konsult inom området. Vad som anges är endast att nivån uppnås *normalt tidigast* efter 8–12 år (förvaltningsrättens kursivering). Inte heller kan något ovillkorligt krav på minst åtta års erfarenhet utläsas ur stadens förtydligande. Av såväl stadens utvärderingsrapport som av stadens svar-

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

mål i förvaltningsrätten framgår emellertid att staden bedömt att Rickard Uppström och Johan Leino inte uppfyller kraven för kompetensnivå 3 enbart av den anledningen att de inte ansetts ha åtta års erfarenhet. En sådan bedömning överensstämmer inte med hur förfrågningsunderlaget avfattats och strider således mot transparens- och likabehandlingsprinciperna.

Frågan är då om Avega till följd av stadens felaktiga utvärdering kan anses ha lidit skada på så sätt att det finns skäl att förordna om åtgärder enligt LOU.

Av upphandlingsrapporten framgår att varken konsulten Henrik Norin eller konsulten Richard Walger har ansetts uppfylla kraven för kompetensnivå 2. Såvitt framkommit har Avega i upphandlingen erbjudit sammanlagt 15 konsulter, vilket är det minsta antalet konsulter som anbudet ska innehålla enligt förfrågningsunderlaget. Avega har inte invänt mot stadens bedömning av Henrik Norins CV. Vad gäller Richard Walger så har staden vid sin utvärdering bedömt att hans CV inte uppfyller kraven för kompetensnivå 2, då han inte ansetts uppfylla kraven avseende Projektledning på grund av att han endast har haft uppdrag som projektledare sedan 2008. Avega har i förvaltningsrätten emellertid endast invänt att Richard Walger har mer än fyra års erfarenhet av Sharepoint. Avegas invändning innebär således inte att staden har förfarit felaktigt vid utvärderingen av Richard Walgers CV.

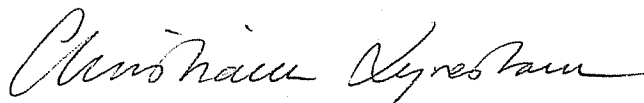
Detta får till följd att Avega i vilket fall som helst inte uppfyller kravet på leveranskapacitet eftersom bolaget inte uppfyller kravet på att anbudet ska innehålla minst 15 konsulter.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

Avega kan därför inte anses lida skada på grund av stadens felaktiga utvärdering av bolagets anbud vad gäller de CV som bifogats för Rickard Uppström och Johan Leino. Avegas ansökan om överprövning enligt LOU ska därför avslås.

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



Christiana Lyrestam
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit Henrik Grönberg.



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 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.