



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning I

DOM
2012-08-22
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
6682-12 E
Enhet 1:5

SÖKANDE

Advokatfirman Glimstedt AB, 556566-4629

Ombud: Advokat Johan Rappmann
Advokatfirman Glimstedt AB
Box 2259
403 14 Göteborg

MOTPART

Stenungsunds kommun
444 82 Stenungsund

SAKEN

Ansökan om överprövning med stöd av lagen (2007:1091) om offentligt
upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2012-03-22	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att utvärderingen ska rättas på så sätt att anbuderna från Advokatfirman Stangdell & Wennerqvist AB, Advokatfirman Gärde & Partners AB och Advokatfirman Fylgia AB inte ska tillåtas delta i utvärderingsfasen.

Dok.Id 160347

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00

E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag - fredag
08:00-16:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM****BAKGRUND**

Stenungsunds kommun (kommunen) har upphandlat ett ramavtal avseende juristtjänster.

I förfrågningsunderlaget har kommunen delat upp de juridiska områdena som ramavtalet ska omfatta till två områden. Område 1, som är det som är relevant i målet, avser juristtjänster avseende miljö rätt, fastighetsrätt, entreprenadrätt, bolagsrätt, plan- och bygglagstiftning och offentlig upphandling.

I förfrågningsunderlaget anges att de tjänster som efterfrågas i upphandlingen är kvalificerade och därför kräver att den kvalificerade juristen har en gedigen kompetens och erfarenhet inom aktuellt rättsområde för uppdrag inom kommunal verksamhet. Som skall-krav på den kvalificerade juristen uppställs att denne ska ha juridisk kandidatexamen, affärsjuridisk magisterexamen eller motsvarande, inneha minst åtta års erfarenhet av kvalificerat juridiskt arbete inom det aktuella rättsområdet och ska under de senaste fem åren ha ägnat i genomsnitt minst en tredjedel av arbetstiden åt det aktuella rättsområdet. Detta ska styrkas i meritförteckning.

Som bevis för ovanstående anges i förfrågningsunderlaget att anbudsgivaren ska redogöra för att skall-kraven uppfylls och uppvisa kompetens och erfarenhet inom rättsområdet i form av meritförteckning för var och en av de kvalificerade jurister som ämnar utföra uppdrag som omfattas i denna upphandling.

Av tilldelningsbeslutet framgår att fyra advokatbyråer lämnade anbud – Advokatfirman Stangdell & Wennerqvist AB (Stangdell), Glimstedt advokatfirma Göteborg AB (Glimstedt), Advokatfirman Fylgia AB (Fylgia) och Advokatfirman Gärde & Partners AB (Gärde). Samtliga byråer kvalifice-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

rade sig i utvärderingsfasen varefter kommunen valde att anta Stangdell, Gärde och Fylgia.

YRKANDEN M.M.Glimstedts ansökan om överprövning

Glimstedt ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts och att rättelsen ska bestå i att de tre andra advokatbyråernas anbud förkastas och att Glimstedt i stället antas som leverantör. Till stöd för sin talan anför Glimstedt bl.a. följande.

Av förfrågningsunderlaget framgår att det av anbudsgivarens kvalificerade jurister bl.a. krävs att de under de senaste fem åren ägnat minst en tredjedel av arbetstiden åt det aktuella rättsområdet och detta ska styrkas i en meritförteckning.

Skall-kraven innebär således att en potentiell anbudsgivare måste ha minst en kvalificerad jurist inom vart och ett av samtliga rättsområden inom det aktuella anbudsområdet. Utformningen av förfrågningsunderlagets skallkrav att en kvalificerad jurist under de senaste fem åren ägnat minst en tredjedel av arbetstiden åt det aktuella rättsområdet innebär att en kvalificerad jurist endast kan offerera inom två separata rättsområden. Det torde vara uteslutet att någon kan ha arbetat i genomsnitt en tredjedel under de senaste fem åren, fördelat mellan tre av de inom avtalsområdet eftersökta rättsområdena.

Stangdell har endast offererat två kvalificerade jurister inom det aktuella anbudsområdet, som innehåller sex angivna rättsområden. Eftersom detta är omöjligt i enlighet med vad som anförts tidigare har Stangdell inte upp-

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1**DOM**

fyllt skall-kraven i förfrågningsunderlaget och borde därför rätteligen ha uteslutits vid anbudsutvärderingen.

Av de ingivna meritförteckningarna avseende Stangdells kvalificerade jurister framgår förvisso att de båda har arbetat inom de aktuella rättsområdena men det redogörs emellertid inte särskilt för att de ägnat minst en tredjedel av arbetstiden åt respektive rättsområde. Även på denna grund borde Stangdells rätteligen ha uteslutits.

Inte heller Gärde uppfyller skall-kraven i förfrågningsunderlaget då de endast offererat en kvalificerad jurist för samtliga sex rättsområden och det blir då omöjligt för denne att ha ägnat minst en tredjedel av sin arbetstid inom vart och ett av de sex rättsområdena under de senaste fem åren.

Även Fylgias anbud borde rätteligen ha förkastats eftersom byrån offererat endast en kvalificerad jurist inom tre rättsområden, vilket inte är möjligt med hänsyn till hur skall-kraven är utformade. Inte heller framgår det i meritförteckningen att den kvalificerade juristen har ägnat minst en tredjedel av arbetstiden åt respektive rättsområde. Att så är fallet påstås i och för sig i anbudet men skall-kravet är så utformat att det ska styrkas i meritförteckning.

Genom att anta tre anbud som inte uppfyller samtliga skall-krav har den grundläggande principen om likabehandling trätts för när och Glimstedt har till följd av den felaktiga utvärderingen lidit skada, varför grund för ingripande med stöd av LOU föreligger. Det föreligger inte skäl för att upphandlingen ska göras om då det inte finns några oklarheter i förfrågningsunderlaget. I stället bör upphandlingen rättas då kommunen har tilldelat kontrakt till tre anbudsgivare som alla rätteligen skulle ha diskvalificerats.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Kommunens yttrande

Kommunen medger Glimstedts yrkande och uppger att vid utvärderingen har begreppet rättsområde likställts med begreppet avtalsområde och det har fått till följd att utvärderingen gett ett missvisade resultat.

Övriga advokatbyråers yttranden

Fylgia har beretts tillfälle att yttra sig men har inte svarat.

Gärde biträder Glimstedts talan såvitt avser ingripande med stöd av LOU men yrkar för egen del att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska göras om och anför i huvudsak följande till stöd för sin talan. Förfrågningsunderlaget innehåller oklara bestämmelser ifråga om hur begreppen "område" respektive "rättsområde" definieras. Detta har gett upphov till oklarheter avseende hur kravet om att leverantör ska ha ägnat minst en tredjedel av arbetstiden åt det aktuella rättsområdet ska tolkas. Bristerna i upphandlingen måste således anses ha påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede varför en rättelse inte är tillräcklig för att läka nämnda brister.

Stangdell bestrider Glimstedts talan i sin helhet och yrkar i första hand att förvaltningsrätten avslår ansökan. I andra hand yrkas att Glimstedts anbud förkastas och i tredje hand yrkas att upphandlingen görs om. Till stöd för sin talan anför Stangdell bl.a. följande. Stangdells anbud uppfyller samtliga skall-krav, vilket däremot inte är fallet med Glimstedts anbud. Glimstedts anbud styrker inte att de offererade kvalificerade juristerna under de senaste fem åren verkligen har ägnat i genomsnitt minst en tredjedel av arbetstiden åt det aktuella rättsområdet. Om förvaltningsrätten skulle finna att inget av anbuderna uppfyller skall-kraven ska samtliga anbud förkastas och upphandlingen göras om.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM****DOMSKÄL***Tillämplig lagstiftning*

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.

I 16 kap. 6 § LOU föreskrivs att om den upphandlande myndigheten 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 har gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Högsta Förvaltningsdomstolen har i RÅ 2009 ref. 69 slagit fast att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller 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. Högsta Förvaltningsdomstolen har vidare uttalat att förvaltningsrätten bara bör pröva de grunder som sökanden åberopar.

I förfrågningsunderlaget har skall-krav uppställts avseende de kvalificerade juristerna och deras erfarenhet och kompetens. Skall-kravet har formulerats så att den kvalificerade juristen under de senaste fem åren ska ha ägnat i genomsnitt minst en tredjedel av arbetstiden åt det aktuella rättsområdet. Skall-krav har också uppställts om att detta förhållande ska styrkas i meritförteckning.


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

Fråga i målet uppkommer vad som ska anses innefattas i kravet på att nedlagd arbetstid ska "styrkas i meritförteckning".

Förvaltningsrätten tolkar nämnda skrivning på det sättet att det bevis för att den kvalificerade juristen arbetat i erforderlig omfattning ska förebringas i meritförteckningen. Utredningen i målet ger vid handen att de CV som getts in av Stangdell, Gärde och Fylgia inte innehåller någon uppgift eller bevis om i vilken omfattning de kvalificerade juristerna arbetat minst en tredjedel av sin arbetstid under de senaste fem åren. Skall-kravet i den delen är därför inte uppfyllt och de tre advokatbyråerna borde därför inte ha tillåtits att delta i utvärderingsfasen.

För att ett ingripande skall kunna ske med stöd av LOU krävs också att leverantören lidit skada eller i vart fall kunnat komma att lida skada. Mot bakgrund av att Glimstedts anbud godkänts av kommunen kan de komma att lida skada och det finns därför grund för ett ingripande med stöd av LOU. Ansökan om överprövning ska därför bifallas och upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att Stangdells, Gärdes och Fylgias anbud inte ska utvärderas.

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



Ann-Louise Björnsson

Rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kamrarrätten i Göteborg. 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 kamrarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kamrarrätten 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 kamrarrätten 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 kamrarrätten,

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 kamrarrätten.

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 3109/1B LOU