



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I STOCKHOLM**  
Allmänna avdelningen

**DOM**  
2012-09-17  
Meddelad i  
Stockholm

Mål nr  
14560-12  
Enhet 14

**SÖKANDE**

Weop AB, 556813-7060  
c/o John Daniels  
Drottninggatan 102  
111 60 Stockholm

**MOTPART**

Försvarsmaktens logistik  
Upphandlingsenheten  
107 86 Stockholm

**SAKEN**

Offentlig upphandling

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår Weop AB:s ansökan.

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2012-09-18	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 272544

<b>Postadress</b>	<b>Besöksadress</b>	<b>Telefon</b>	<b>Telefax</b>	<b>Expeditionstid</b>
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		<b>E-post:</b> forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

## **BAKGRUND**

**Försvarmaktens logistik** (Försvarmakten) genomför en upphandling av tre projektledare (dnr FM-1642-11-14). Bland anbudsgivarna finns bl.a. MSC Konsult AB (MSC) som erbjöd tre konsulter, Novatrox Consulting AB (Novatrox) som erbjöd en konsult och Weop AB (Weop) som erbjöd en konsult. I tilldelningsbeslut den 29 juni 2012 meddelade Försvarmakten att avtal kommer att tecknas med MSC och Novatrox. Av motiveringen framgår att de aktuella konsulterna (två från MSC och en från Novatrox) har lägst jämförelsevärde, dvs. lägst timpris sedan detta minskat med avdrag för uppfyllande av bör-krav.

## **YRKANDEN OCH INSTÄLLNING**

**Weop** ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att MSC inte uppfyller bör-krav 4.10 och därmed erhåller ett annat jämförelsevärde vid prisreducering, samt därmed inte erhåller tilldelning av kontrakt. Weop yrkar även att upphandlingen ska rättas på så sätt att Novatrox inte uppfyller bör-krav 4.7 och därmed erhåller ett annat jämförelsevärde vid prisreducering, samt därmed inte erhåller kontrakt vid tilldelningen.

**Försvarmakten** bestrider Weops yrkanden.

## **SAKOMSTÄNDIGHETER**

**Weop** anför till stöd för sin talan bl.a. följande.

*MSC uppfyller inte bör-krav 4.10*

Försvarmakten har ställt bör-krav på att konsulten bör ha mycket goda kunskaper avseende skall-krav 4.3 gällande erfarenhet av IT-projekt med höga säkerhetskrav. Den ena av MSC:s konsulter uppfyller inte detta krav.

Kravuppfyllnad kan ge en prisreducering på 100, 200 eller 300 kr vid framräkningen av jämförelsevärde vid utvärderingen. MSC har erhållit en prisreducering på 200 kr för två av sina konsulter; de som antogs i tilldelningen. Som bevis för kravuppfyllnad har MSC framfört att en av konsulterna har förvärvat mycket goda kunskaper avseende skall-krav 4.3 genom arbete som projektledare och utvecklingschef hos organisation X 1999–2005 för information som omfattas av personuppgiftslagen och svensk banksekretess och även som projektledare hos organisation Y 2011–2012 som omfattas av banksekretess. Vid kontroll av referenserna har framkommit att inte något av projekten har höga säkerhetskrav. De utgörs i stället av vanliga IT-projekt eller ett affärsansvar. Konsulten ska därför inte erhålla prisreduceringen inte heller tilldelning av kontrakt vid upphandlingen. Försvarmakten har åsidosatt likabehandlingsprincipen.

*Novatrox uppfyller inte bör-krav 4.7*

Försvarmakten har ställt bör-krav på att konsulten bör ha erfarenhet av arbete inom statlig förvaltning. Novatrox uppfyller inte detta krav.

Kravuppfyllnad kan ge en prisreducering på 50 kr vid framräkningen av jämförelsevärde vid utvärderingen. Denna prisreducering har Novatrox erhållit. Som bevis för kravuppfyllnad har Novatrox framfört att konsulten har förvärvat erfarenhet av statlig förvaltning som anställd på Celsius Tech, som konsult på PostNord AB samt som konsult hos Solna stad. Statlig förvaltning bedrivs av statliga myndigheter. Begreppet statlig förvaltning är fastställt av såväl riksdagen i förvaltningslagen som av regeringen. Enligt regeringens hemsida avses med statlig förvaltning de statliga myn-

digheterna under riksdagen och regeringen samt domstolarna. I detta fall är det i stället fråga om två aktiebolag och en kommun. Novatrox konsult uppfyller därmed inte bör-kravet och bolaget ska således inte erhålla prisreducering vid framräkning av jämförelsevärde. Novatrox ska därmed inte erhålla tilldelning av kontrakt. Försvarsmakten har åsidosatt likabehandlingsprincipen.

**Försvarsmakten** anför till stöd för sin talan bl.a. följande

*MSC uppfyller bör-krav 4.10*

Av MSC:s anbud framgår att konsulten har en gedigen bakgrund (totalt ca sju års dokumenterad erfarenhet) både som projektledare och utvecklingschef inom IT hos stora bolag i bank- och finanssektorn, i vilken informationsspridning och hantering av information samt IT styrs av och ska ske i enlighet med personuppgiftslagen och reglerna om s.k. banksekretess. Försvarsmakten anser att erfarenhet av att leda IT-projekt i bankverksamhet med höga säkerhetskrav i form av system som hanterar lagstadgad sekretessbelagd information eller motsvarande, uppfyller bör-krav 4.10 (jämfört med skall-krav 4.3) och har uttryckligen angett detta i kravet genom en exemplifiering: ”Exempelvis bank och försvar.” Det framgår klart och tydligt av MSC:s anbud att konsulten uppfyller kravet som det är angett.

*Novatrox uppfyller bör-krav 4.7*

Erfarenhet av statlig förvaltning kan erhållas genom arbete i eller vid utförande av uppdrag åt t.ex. en statlig myndighet eller genom uppdrag i statligt ägda bolag. Försvarsmakten har inte ställt något krav på att aktuell erfarenhet ska ha en viss kvalitet, kvantitet eller omfattning. Det räcker således med relativt begränsad erfarenhet för att bör-kravet ska anses vara uppfyllt. Det framgår inte minst av den låga reduktionen av timpriset som kan erhållas (50 kr) samt av att 40 av 48 utvärderade konsulter uppfyller aktuellt bör-krav. Den aktuella konsulten har bl.a. erhållit sådan erfarenhet un-

der utförande av uppdrag vid statligt ägda bolag som PostNord AB och Statens Järnvägar. De statliga bolagen är en del av statens tillgångar och enligt 9 kap. 8 § regeringsformen förfogar regeringen över statens tillgångar om de inte avser riksdagens myndigheter eller i lag har avsatts i särskild förvaltning. Finansdepartementet har det övergripande ansvaret för frågor som gäller statens bolagsäggande och en enhetlig bolagspolitik. De aktuella bolagen är statliga bolag under finansdepartementet, vilka förvaltas inom regeringskansliet. Försvarsmakten anser således att Novatrox, beaktat kravets utformning och omfattning, uppfyller aktuellt bör-krav.

## DOMSKÄL

### *Tillämpliga bestämmelser*

I 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, anges följande. Upphandlande myndigheter ska 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 § första stycket LOU anges 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 har gjorts.

### *Utredningen i målet*

I förfrågningsunderlagets kravspecifikation anges bl.a. följande.

**4.3** Konsulten skall ha minst 3 års dokumenterad erfarenhet av att leda IT-projekt med höga säkerhetskrav i form av system som hanterar lagstadgad sekretessbelagd information eller motsvarande. Exempelvis bank eller försvar.

**4.7** Konsulten bör ha erfarenhet av arbete inom statlig förvaltning.

**4.10** Konsulten bör ha mycket goda kunskaper avseende skallkrav 4.3 gällande erfarenhet av IT-projekt med höga säkerhetskrav.

*Utgångspunkter för prövningen*

Överprövning enligt LOU utgör en kontroll, utifrån de omständigheter som sökanden har anfört, av att den upphandlande myndigheten har följt de grundläggande principer som återfinns i 1 kap. 9 § samt övriga bestämmelser i LOU. Det ankommer inte på förvaltningsrätten att göra en ny utvärdering eller i övrigt pröva lämpligheten av den upphandlande myndighetens beslut.

*Uppfyller MSC bör-krav 4.10?*

Weop har gjort gällande att MSC avseende en av de erbjudna konsulterna inte uppfyller bör-krav 4.10 om att konsulten bör ha mycket goda kunskaper avseende skall-krav 4.3 gällande erfarenhet av att leda IT-projekt med höga säkerhetskrav. Försvarmaken har invänt att konsulten uppfyller kravet genom sin bakgrund som projektledare och utvecklingschef inom IT hos stora bolag i bank- och finanssektorn som bl.a. omfattas av reglerna om banksekretess.

I skall-krav 4.3 anges att konsulten ska ha minst tre års erfarenhet av att leda IT-projekt med höga säkerhetskrav i form av system som hanterar lagstadgad sekretessbelagd information eller motsvarande. Vidare anges bank och försvar som exempel på sådan verksamhet. Förvaltningsrätten finner därför inte anledning att ifrågasätta att den aktuella konsulten uppfyller bör-krav 4.10 i den utsträckning som Försvarmakten har bedömt. Weop har således inte gjort sannolikt att Försvarmakten i detta avseende har agerat i strid mot likabehandlingsprincipen.

*Uppfyller Novatrox bör-krav 4.7?*

Weop har gjort gällande att Novatrox inte uppfyller bör-krav 4.7 om att konsulten bör ha erfarenhet av arbete inom statlig förvaltning, eftersom den åberopade erfarenheten inte avser statliga myndigheter. Försvarmak-

ten har invänt att konsultens uppdrag vid statligt ägda bolag som PostNord AB och Statens Järnvägar innebär att kravet är uppfyllt.

Det finns ingen legaldefinition av begreppet statlig förvaltning. Av 12 kap. 4 § andra stycket regeringsformen framgår emellertid att förvaltningsuppgifter kan överlämnas åt juridiska personer. Vidare anges i kommentaren (Hellners m.fl.) till 1 § förvaltningslagen (1986:223) följande.

Utanför begreppet förvaltningsmyndighet faller som vi redan framhållit främst allmänna organ som visserligen handhar offentliga förvaltningsuppgifter men som är organiserade i privaträttsliga former, dvs. i form av bolag, föreningar, samfälligheter eller stiftelser. För dessa rättssubjekt gäller den associationsrättsliga regleringen, nämligen aktiebolagslagen (2005:551), lagen (1987:667) om ekonomiska föreningar etc. Det finns flera orsaker till att samhället i olika hänseenden föredragit att organisera sin verksamhet i privaträttslig form. Oavsett orsaken lämpar sig många av FL:s regler inte för en tillämpning hos dessa organ jämsides med de civilrättsliga bestämmelser som gäller för deras verksamhet. Eftersom åtskillig statlig och kommunal verksamhet är organiserad i privaträttslig form – på den statliga sidan kan t.ex. erinras om Posten AB (se prop. 1993/94:38) och Telia AB (se prop. 1991/92:100 bil. 7 och prop. 1992/93:200) samt på den kommunala om bl.a. kommunala elverksbolag och bostadsstiftelser – faller med andra ord en betydelsefull del av den offentliga förvaltningen utanför FL:s tillämpningsområde.


Det står härigenom klart att även aktiebolag kan bedriva statlig förvaltning.

Novatrox konsult har bl.a. utfört uppdrag åt det statligt ägda PostNord AB. Staten har ett lagstadgat ansvar för att posttjänsterna i landet uppfyller vissa krav (jfr 3 kap. 5 § postlagen [2010:1045]). Med beaktande av detta får PostNord AB i väsentlig mån anses fullgöra statliga förvaltningsuppgifter. Det kan därför förutsättas att den aktuella konsulten har erfarenhet av arbete inom statlig förvaltning. Weop har således inte gjort sannolikt att Försvarmakten i detta avseende har agerat i strid mot likabehandlingsprincipen.

*Slutsats*

Av det ovan anförda följer att det saknas förutsättningar för ingripande enligt LOU. Weops ansökan ska därför avslås.

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



David Brandell  
förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit David Munck.





# 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 var till 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.

DV 3109/1A LOU