

**LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN**

DOM
2008-09-25
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
18041-08
Rotel 222

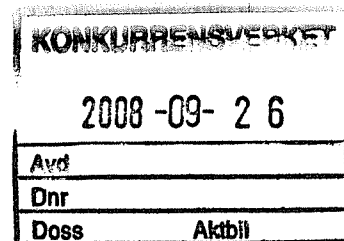
SÖKANDE
Green Light AB
Nautilusvägen 10
181 66 Lidingö

MOTPART
Svenska ESF-rådet
Box 47141
100 74 Stockholm

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

DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan om åtgärder enligt LOU.



Dok.Id 366656

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

BAKGRUND

Svenska ESF-rådet (ESF-rådet) har genomfört en upphandling av upphandlingskonsulter på IT-området i syfte att teckna ett ramavtal med en leverantör för två år med option om förlängning på ett år. Upphandlingen har genomförts som en förenklad upphandling enligt 15 kap. LOU. I tilldelningsbeslut den 29 augusti 2008 beslöt ESF-rådet att anta Know IT Candeo AB som ramavtalsleverantör.

YRKANDEN M.M.

Green Light AB (Green Light) ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar att utvärderingen skall göras om. Till stöd för sin talan anför Green Light i huvudsak följande. Green Light har uteslutits från utvärderingen på grunder som inte har framgått av förfrågningsunderlaget. Uteslutningsgrunden att bolaget endast har en referens är felaktig. Av förfrågningsunderlaget framgår inte att två personer/uppdragsgivare skall lämna referens, endast att två referensuppdrag skall finnas. Green Light har minst antal referensuppdrag inom området. I förfrågningsunderlaget framgick inte att den som hade flest referensuppdrag skulle tilldelas högre poäng. ESF-rådet uppger att ett flertal av uppdragen inte härrör från IT-uppdrag utan är kopplade till andra verksamheter. Några krav på att uteslutning skulle ske om så var fallet finns inte i förfrågningsunderlaget. Det borde dessutom vara en tillgång att ha kunskap om upphandling ur ett brett perspektiv.

Det stämmer visserligen att Green Light har hänvisat till specialkunskap om IT-frågor till annan konsult inom företaget utan att ha lämnat alla uppgifter inklusive referenser för denne. Meningen var dock inte att denne skulle vara upphandlingskonsult utan enbart biträda huvudkonsulten med IT-kunskap. ESF-rådet hade kunnat fråga Green Light om dennes kompetens. Green Light har minst redovisade metodbeskrivningar av uppdragsgivarna. Av förfrågningsunderlaget framgick inte att det var mängden av metodbeskriv-

ning som skulle räknas utan Green Light har förutsatt att det är metoden i sig som räknas, inte antalet sidor beskrivning.

Sammantaget finner Green Light att ESF-rådet synes ha ansträngt sig att hitta anledningar till att utesluta Green Light från utvärderingen eftersom kriterier som inte fanns i förfrågningsunderlaget har använts vid utvärderingen. Green Light offererade det lägsta priset och vid en korrekt utvärdering av kompetens kunde Green Light ha lägre kompetens än övriga anbudsgivare men ändå vinna upphandlingen eftersom priset utgjort 50 procent av utvärderingen.

ESF-rådet bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Av förfrågningsunderlaget framgår att prövning och utvärdering av anbud som kommit in sker stegvis. Det andra steget är prövning av skallkrav och referenser. Av punkt 4.2 i förfrågningsunderlaget framgår att skallkraven är ovillkorliga krav som måste vara uppfyllda för att anbudet skall kunna utvärderas. Vidare framgår att endast de anbud som uppfyller de formella kraven samt samtliga ställda skallkrav utvärderas i nästa steg.

Av punkt 3.4 i förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivaren skall ange minst två referenser för slutförda uppdrag som inte är äldre än tre år. Enligt ESF-rådets mening framgår klart av förfrågningsunderlaget att syftet med referenstagning är att kontrollera anbudsgivarens kompetens och att två referenser krävs för att möjliggöra denna kontroll. Av punkt 7 i förfrågningsunderlaget framgår att uppgifterna skall avse i vart fall två olika kontaktpersoner. Det framgår således tydligt att med två referenser avses minst två olika kontaktpersoner för slutförda uppdrag. Enligt ESF-rådets mening har Green Light inte uppfyllt detta skallkrav.

Med minst antal referensuppdrag avses både antal, omfattning, innehåll och kompetens inom området. Det är en missuppfattning att det vid den slutliga

bedömningen enbart varit fördel med ett stort antal uppdrag. Referensernas poängbedömning har delats med antalet uppdrag vilket gjort att anbudsgivarnas poäng på konsulterna hamnat mellan 1 - 5 poäng. Av Green Lights överklagande framstår det som om arbetsgivarna erhållit en totalsumma av poäng, vilket inte varit fallet. Det har därmed ställt större krav på en anbudsgivare som angett fler konsulter och fler uppdrag att få höga poäng och goda referenser på ett större antal angivna uppdrag för bedömning av relevanta uppdrag inom respektive område.

ESF-rådet har i förfrågningsunderlaget på ett antal punkter klart och tydligt efterfrågat specifikt upphandlingskonsulter med kompetens inom IT-området och inte andra områden. Övriga anbudsgivare har för alla sina konsulter uppgett relevanta uppdrag inom IT-området. Green Light har inte uppfyllt detta skallkrav.

Green Light har inte svarat på skallkravet avseende erforderlig kompetens vilket bolaget också medger. Green Light har endast angett att det finns en namngiven resurs med IT-kompetens inom företaget, dock utan komplett CV och helt utan referenser och referensuppdrag. Enligt ESF-rådet har ett förtydligande av Green Lights anbud inte kunnat göras utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Det åligger anbudsgivaren att svara på skallkraven i förfrågningsunderlaget.

Beträffande antalet metodbeskrivningar avses förhållandet att Green Light inte redovisat relevanta uppdrag inom alla områden. Därmed har redovisningen av arbetsmetoder och arbetsmodeller inte uppfyllt ställda skallkrav. Med hänsyn till att Green Light inte uppfyllt ställda skallkrav på flera punkter kan anbudet inte utvärderas i nästa steg. ESF-rådet vidhåller att en korrekt bedömning har skett i enlighet med förfrågningsunderlaget.

Green Light har härefter yttrat bl.a. följande. Vad ESF-rådet anfört i sitt yttrande om antal referensuppdrag framgår inte av förfrågningsunderlaget och utvärderingen. Hänsyn till andra faktorer kan inte läggas till när man ser vilka anbud som inkommit och hur man vill utvärdera dessa. Ekonomiskt mest fördelaktigt anbud skall väljas och ESF-rådet har satt priset till 50 procent vilket innebär att pris är lika viktigt som kvalitet.

DOMSKÄL

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.

Av 12 kap. 1 § LOU framgår att en upphandlande myndighet skall anta antingen

1. det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för den upphandlande myndigheten, eller
2. det anbud som innehåller det lägsta priset.

Vid bedömningen av vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga, skall myndigheten ta hänsyn till olika kriterier som är kopplade till föremålet för kontraktet, såsom pris, leverans- eller genomförandetid, miljöegenskaper, driftkostnader, kostnadseffektivitet, kvalitet, estetiska, funktionella och tekniska egenskaper, service och tekniskt stöd.

En upphandlande myndighet skall i annonsen om upphandlingen eller i förfrågningsunderlaget ange vilken grund för tilldelning av kontraktet som kommer att tillämpas.

I 16 kap. 2 § första stycket LOU 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.

EG-domstolen har i mål nr C-19/00 (SIAC) uttalat bl.a. följande. Vidare innebär principen om likabehandling en skyldighet att möjliggöra insyn, så att man kan kontrollera att den iakttas. Detta innebär i synnerhet att tilldelningskriterierna skall vara formulerade, i kontraktshandlingen eller i meddelandet om upphandling, på ett sådant sätt att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare kan tolka kriterierna på samma sätt. Denna skyldighet att möjliggöra insyn innebär även att den upphandlande

myndigheten skall tolka tilldelningskriterierna på samma sätt under hela förfarandet.

Utredningen i målet

Under punkt 3.4 "Metod, kompetenser och referenser m.m." i förfrågningsunderlaget står bl.a. följande. Anbudsgivaren **skall** ha erforderlig kompetens för att genomföra uppdragen. Detta betyder att anbudsgivaren **skall** ha utfört uppdrag av liknande art och omfattning på ett för beställaren tillfredsställande sätt under de senaste tre åren. Särskild vikt kommer att fästas vid erfarenhet från liknande uppdrag i offentlig verksamhet. Anbudsgivaren bör ha erfarenhet av att genomföra upphandlingar av såväl drift som programutveckling och förvaltning. Anbudsgivaren **skall** ha kunskap om och erfarenhet av lagen om offentlig upphandling. Anbudsgivaren **skall** ange vilka konsulter som kan ställas till Svenska ESF-rådets förfogande under avtalsperioden. Personal som leverantören tillhandahåller skall ha för uppdragen relevant utbildning/examen samt dokumenterad kompetens och erfarenhet av uppdrag av liknande art och omfattning. Anbudsgivaren **skall** ange minst två (2) referenser för slutförda uppdrag som inte är äldre än tre år. Metodbeskrivning, CV och referenser **skall** redovisas i formulär 7.1 -7.9 som bifogas under punkt 7.

Under punkt 4 "Utvärdering av anbud" i det aktuella förfrågningsunderlaget står att prövning och utvärdering av inkomna anbud sker stegvis enligt följande; steg 1: kvalificering och nollställning, steg 2: prövning av skallkrav och referenser, steg 3: utvärdering.

Under punkt 4.2 "Prövning av skallkrav och referenser" i förfrågningsunderlaget står bl.a. följande. Skallkraven är ovillkorliga krav som måste vara uppfyllda för att anbudet skall kunna utvärderas. Under denna fas tas även referenser på de föreslagna konsulternas kompetens. Endast de anbud som

uppfyller de formella kraven samt samtliga ställda skallkrav utvärderas i nästa steg.

I formulären under punkt 7 ”Formulär för beskrivning av metod, referenser, kompetens och pris” i förfrågningsunderlaget finns under rubriken ”Referenser” för varje område två rader att fylla i med namn på myndighet/organisation/företag, namn på kontaktperson och beskrivning av referensuppdrag.

Av punkt 3.1 i beslutsunderlaget framgår att resultatet av kvalificeringsfasen är att samtliga leverantörer utom Green Light AB gått vidare till utvärderingsfasen.

I utvärderingsunderlaget står bl.a. följande om Green Light AB (GL). GL har en namngiven konsult med endast en referens totalt på alla uppdragsområden vilket gör kvalitetssäkring omöjlig. GL exkluderas då det är ett skallkrav att ha minst två referenser på uppdragspunkterna totalt för slutförda uppdrag som inte är äldre än tre år.

Länsrättens bedömning

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


Till stöd för sin ansökan har Green Light anfört att de skallkrav som ESF-rådet tillämpat vid utvärderingen inte tydligt nog framgått av förfrågningsunderlaget och att Green Light felaktigt uteslutits från utvärderingsprocessen.

Länsrätten gör följande bedömning.

Beträffande kravet att ange ett visst antal referenser framgår under punkt 3.4 i förfrågningsunderlaget att anbudsgivaren **skall** ange minst två referenser för slutförda uppdrag som inte är äldre än tre år och att referenser **skall** redovisas i de formulär som bifogas under punkt 7. I formulären finns två rader att fylla i med tidigare uppdragsgivares namn och kontaktuppgifter samt en beskrivning av uppdraget. Av förfrågningsunderlaget framgår vidare att anbudsgivaren skall ha erforderlig kompetens för att genomföra uppdragen och att anbudsgivaren skall ha utfört uppdrag av liknande art och omfattning på ett för beställaren tillfredsställande sätt under de senaste tre åren. Syftet med angivandet av referenser är att kontrollera konsulternas kompetens och erfarenhet i detta hänseende. Länsrätten anser att det framgår av förfrågningsunderlaget att det är ett tydligt skallkrav att två olika referenspersoner skall anges av anbudsgivaren. I målet är ostridigt att Green Light endast har angett en referensperson för samtliga uppdragsområden. Länsrätten gör också bedömningen att det beträffande erforderlig kompetens i Green Lights anbud skett ett avsteg från ett tydligt skallkrav i förfrågningsunderlaget. ESF-rådet har under nu angivna förhållanden därmed haft fog för att utesluta Green Light från den fortsatta utvärderingsprocessen. Vad Green Light anfört i denna del föranleder ingen annan bedömning. Därmed saknas även skäl att pröva övriga grunder som Green Light har anfört till stöd för sin ansökan.

Green Lights ansökan om ingripande med stöd av LOU skall således avslås.

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


Allan Johansson
rådman

Föredragande har varit Christiana Lyrestam

