

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN · DOM****I GÖTEBORG**

Avdelning 1

2013-05-03

Meddelad i

Göteborg

Sida 1 (5)

Mål nr

1137-13 E

Enhet 1:2

SÖKANDE

Bjerkne & Co AB, 556778-1025

Ombud: Advokat Jesper Sundström

Wistrand Advokatbyrå, Göteborg

Box 11920

404 39 Göteborg

MOTPART

Västsvenska Turistrådet AB, 556459-4538

Ombud: Advokat Kaisa Adlercreutz

MAQS Law Firm Advokatbyrå AB

Box 11918

404 39 Göteborg

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2013 -05- 0 3	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 202458

Postadress

Box 53197

400 15 Göteborg

Besöksadress

Sten Storegatan 14

Telefon

031 - 732 70 00

Telefax

031 - 711 78 59

E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se**Expeditionstid**

måndag – fredag

08:00-16:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning I

DOM

Sida 2
1137-13

BAKGRUND

Västsvenska Turistrådet AB (Turistrådet) genomför en upphandling av konsulttjänster för strategisk destinationsutveckling av turism. Upphandlingsformen är ett öppet förfarande enligt LOU. I tilldelningsbeslut den 16 januari 2013 meddelade Turistrådet att kontraktet tilldelats Svensk Destinationsutveckling AB.

YRKANDE M.M.

Bjerkne & Co AB (Bjerkne) yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att Bjerkne ska tilldelas fyra poäng i kriteriet kompetens, varvid Bjerkne ska antas som vinnande anbud. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om. Bjerkne anför bl.a. följande. Samtliga kriterier i konsultprofilen som ska utvärderas och poängsättas är generella och öppnar för en skönsmässig bedömning. Det saknas vägledning i beskrivningen av poängsättningen av bedömningskriteriet kompetens vad som krävs för att uppnå de olika poängstegen. Turistrådet förbehåller sig därmed i princip fri prövningsrätt vilket strider mot principen om transparens. Turistrådets verkställande direktör Gunilla Mitchell har deltagit i upphandlingen och undertecknat tilldelningsbesked och utvärderingsprotokoll. Vinnande anbudsgivare har uppgett Turistrådet som en av sina referenser med Gunilla Mitchell som kontaktperson. Hon borde därför avstått från att medverka i upphandlingen. Nämnda anbudsgivare ägs huvudsakligen av två bolag i vilka Gunilla Mitchell sitter i styrelsen. Anbudsgivaren har också uppgett ett av dessa bolag som första referens. Det finns en stark presumtion för att Gunilla Mitchells dubbla funktioner kan ha inneburit en snedvridning av konkurrensen. Det kan inte uteslutas att hon vid utvärdering av anbuden använt sig av den kunskap om vinnande anbudsgivare som hon förvärvat genom sina styrelseuppdrag och att utvärderingen av detta anbud baserats på annan information än vad som framgår av anbudet. Beslutet att tilldela

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 3
1137-13

Svensk Destinationsutveckling AB högre poäng för kriteriet kompetens än anbudet från Bjerkne tyder på att så är fallet. Bjerkne har lidit skada till följd av den felaktiga utvärderingen.

Turistrådet motsätter sig Bjerknes yrkanden och anför bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget har angetts att anbuden kommer att utvärderas mot bakgrund av kriterierna pris och kompetens med viktning 35 resp. 65 procent. Det anbud som erhåller högst viktad poäng sammantaget kommer att anses vara det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. När det gäller att bedöma en persons kompetens och lämplighet för uppdraget går det aldrig att komma ifrån en viss mån av subjektivitet i bedömningen vilket också har accepterats i rättspraxis. Genom att ställa upp ett antal krav vilka skapar mervärde har Turistrådet gjort vad som krävts i syfte att göra förfrågningsunderlaget så transparent som möjligt. Åberopade styrelseuppdrag för Gunilla Mitchell medför inte någon som helst möjlighet för henne att påverka Svensk Destinationsutveckling AB:s anbuds lämnande och hon har inte heller varit inblandad i detta. Med hänsyn till att Bjerkne erhållit lägre poäng avseende kriteriet kompetens jämfört med vinnande anbud förefaller det osannolikt att poängsättningens utformning påverkat Bjerknes anbud i tillräcklig utsträckning. Bjerknes ansökan ska därför under alla omständigheter avslås.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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 iaktas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU 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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Utredning

Av anbudsförfrågan 3.3.2 framgår följande. **Krav vilka skapar mervärde för Turistrådet vid utförandet av den nu aktuella tjänsten och som är föremål för utvärdering enligt punkten 4.2 nedan.**

- Förmåga och praktisk erfarenhet av att operativt och strategiskt kunna arbeta efter de riktlinjer som utvecklats i den nationella strategin.
- Tidigare erfarenhet av att i verksamheter utveckla och tillämpa metoder, processer och verktyg som successivt anpassats för användning i besöksnäringen.
- Mångårig erfarenhet av managementkonsulting på såväl ledningsnivå som operativ nivå i svenska och internationellt verksamma företag och organisationer.
- Lång erfarenhet av att arbeta med tillväxtstrategier och förändringsprocesser.
- Aktuell strategisk kunskap om turismen och dess företrädare i Sverige med fördjupad kunskap avseende Västra Götalands län.
- En internationell utblick avseende rese mönster och turismutveckling med fokus på kvalitets- och hållbarhets säkring.
- Ett brett nätverk, både nationellt och regionalt i Västra Götalands län, kopplat till turismens intressenter såsom politiker, tjänstemän, intresseorganisationer, näringsliv med flera.
- Erfarenhet av nätverksbygge samt förståelse för processer och beslut i både näringsliv och politik.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 5
1137-13

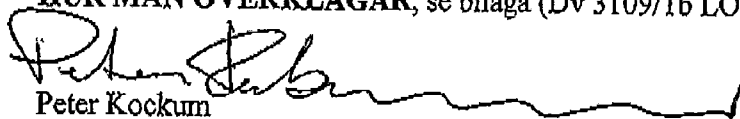
- Relevant företagsekonomisk kunskap och erfarenhet avseende villkor för turismindustrins näringsidkare.
- Erfarenhet av att driva företag.
- Dokumenterat god analysförmåga.

Av anbudsfrågan 4.2.2 framgår bl.a. följande under rubriken **Kompetens**. Kriteriet kommer att utvärderas mot bakgrund av beskrivningen av uppfyllandet av konsultprofilen i punkten 3.3.2 ovan. Beskrivningen kommer att utmynna i en sammanlagd poäng från 0 till 4 enligt följande. 0= mycket dåligt, 1= dåligt, 2= godkänt, 3= bra, 4= mycket bra.

Förvaltningsrättens bedömning

Såsom framgår av förfrågningsunderlaget har Turistrådet angett ett flertal faktorer som legat till grund för bedömningen och poängsättningen av kriteriet kompetens. Det torde vara svårt att i detalj på förhand ange exakt hur man ska värdera olika typer av erfarenheter och kunskaper. De faktorer som angetts måste dock anses kunna ge anbudsgivare en god vägledning vad som värdesätts av Turistrådet. Utvärderingsmodellen kan därmed inte anses ha sådana brister att den strider mot bestämmelserna i 1 kap. 9 § LOU. Utvärderingen av Bjerknes anbud synes ha skett i enlighet med vad som angetts i förfrågningsunderlaget. Det som anförts om Gunilla Mitchells medverkan i upphandlingen kan visserligen inge vissa betänkligheter. Det har dock inte visats att hon varit inblandad i vinmande anbudsgivares anbud på sådant sätt att hon blivit jävig. Bjerknes ansökan om överprövning av upphandlingen ska därför avslås.

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


Peter Kockum

Rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten 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 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.

Behövet Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.

DV 3109/1B LOU