



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM
2014-01-15
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
25692-13
Enhet 17

Sida 1 (4)

SÖKANDE

MSC Open Source AB, 556816-3082
Kungsgatan 64
111 22 Stockholm

MOTPART

Brottsförebyggande rådet
Box 1386
111 93 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2014-01-16	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 441413

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 08:00-16:30
		E-post:		
		forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

YRKANDEN M.M.

Brottsförebyggande rådet (BRÅ) har genomfört ett avrop från Kammarkollegiets ramavtal "Öppna programvaror 2010". Upphandlingen avser ett kontrakt om två år med option på ett ytterligare år. Avropet har skett genom förnyad konkurrensutsättning med avsikten att teckna kontrakt med en leverantör.

MSC Open Source AB (bolaget) yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att den vinnande leverantörens anbud ska förkastas. Till stöd för sin ansökan anför bolaget bl.a. följande. Den vinnande leverantören uppfyller inte samtliga ska-krav som ställts upp av BRÅ i upphandlingen, och BRÅ har därför brutit mot likabehandlingsprincipen enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU genom att ha antagit detta anbud. Den vinnande leverantören har offererat nio konsulter, varav bara två är anställda av bolaget. De övriga sju levereras av bolaget KeyMan, vilken är en renodlad konsultmäklare som endast förmedlar konsulter. Detta står i direkt strid med de allmänna villkoren som anges i Bilaga 1 till ramavtalet. Av definitionskatalogen framgår följande: "Anställd hos Ramavtalsleverantören eller medarbetare hos Ramavtalsleverantörens underleverantör". Att en underleverantör till en ramavtalsleverantör fritt förmedlar konsulter förfelar syftet med att upphandla ett ramavtal med antagna leverantörer och godkända underleverantörer och är snarast att se som ett kringgående av upphandlingslagstiftningen.

BRÅ yrkar att bolagets ansökan ska lämnas utan bifall och anför bl.a. följande. Eftersom det var fråga om ett avrop från ramavtal har någon leverantörskvalificering inte skett och BRÅ har vid utvärderingen av anbuden utgått från att samtliga leverantörer uppfyller de krav som anges i ramavtalet. BRÅ har därför inte beaktat att anställningsförhållande eller underleverantörsförhållande i vissa fall inte tydligt framgår av de CV: n som getts in. Detta gäller såväl bolaget som den vinnande leverantören. På förekommen

anledning begärde BRÅ att den vinnande leverantören skulle förtydliga vilka underleverantörer man skulle använda sig av i det aktuella anbudet. Det framgår av det intyg BRÅ gett in att två av de konsulter som offererats av den vinnande leverantören är anställda av denne och övriga levereras via KeyMan AB.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 1 kap. 9 § LOU i tillämplig lydelse 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. Det förutsätts att alla anbudsgivare behandlas lika i alla skeden av anbudsförfarande (se prop. 2006/07:128, s. 155).

I 16 kap. 5 § 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Ramavtal med förnyad konkurrensutsättning innebär enligt 5 kap. 4 § LOU, att ett ramavtal har ingåtts med leverantör. Villkoren i ett kontrakt som grundar sig på ramavtalet ska överensstämma med villkoren i ramavtalet. Vid tilldelningen får den upphandlande myndigheten vid behov uppmana leverantören att komplettera sitt anbud. Att väsentligt avvika från villkoren i ramavtalet vid tilldelningen är inte tillåtet enligt 5 kap. 2 § LOU.

Bolaget har anfört att BRÅ vid den förnyade konkurrensutsättningen åsidosatt den upphandlingsrättsliga principen om likabehandling av leverantörer genom att den vinnande leverantören inte uppfyller ett visst ska-krav.

Av handlingarna i målet, bolagets och den vinnande leverantörens anbud, framgår att de offererade konsulterans anställningsförhållanden inte framgår i vissa fall. BRÅ har gett in ett intyg från en av Kammarkollegiet godkänd underleverantör att de kommer att tillhandahålla sju av nio konsulter i det aktuella uppdraget som avropet gäller.

Det åligger den som ansöker om överprövning av en offentlig upphandling att på ett klart och tydligt sätt redogöra för vilka omständigheter talan grundar sig på och domstolens prövning är begränsad till de grunder parterna åberopar (se RÅ 2009 ref. 69).

Bolaget har anfört att det inte framgår av intyget från KeyMan att de konsulter som offererats av den vinnande leverantören är anställda av det bolaget, endast att de tillhandahålls eller förmedlas. Förvaltningsrätten bedömer att enbart den omständigheten att det inte tydligt framgår de offererade konsulternas anställningsförhållande i sig inte är tillräckligt för att göra bedömningen att BRÅ åsidosatt LOU:s regler eller trätt gemenskapsrätten för när. De omständigheter bolaget anfört ger inte tillräckligt stöd för att BRÅ kan anses ha handlat på ett sätt som innebär att ramavtalets villkor väsentligen frånträts. Mot denna bakgrund ska ansökan avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU)


Magnus Åhammar

Rådman

Johanna Segerheim har föredragit målet.



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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.
2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

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.