



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
 Avdelning 2

DOM
 2011-06-20
 Meddelad i
 Göteborg

Mål nr
 5440-11 E, 5449-11 E, 5451-
 11 E, 5452-11 E, 5453-11 E
 Enhet 2:2

SÖKANDE

Göteborgs Advokatbyrå AB, 556618-2266
 Box 11145
 404 23 Göteborg

Ställföreträdare: Advokat Ann Lind Kristensson
 Göteborgs Advokatbyrå AB
 Box 11145
 404 23 Göteborg

MOTPARTER

1. Lysekils kommun
 453 80 Lysekil

2. Munkedals kommun
 455 80 Munkedal

3. Sotenäs kommun
 456 80 Kungshamn

4. Strömstads kommun
 452 80 Strömstad

5. Havets Hus i Lysekil AB
 Strandvägen 9
 453 30 Lysekil

SAKEN

Upphandling av ramavtal för tjänster enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling; förkortad LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2011-06-20	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 2
5440-11E, 5449-11 E,
5451-11 E, 5452-11 E,
5453-11 E

Avdelning 2

BAKGRUND

Kommunerna Lysekil, Munkedal, Sotenäs och Strömstad samt kommunala bolaget Havets Hus i Lysekil AB (upphandlarna) har genomfört en förenklad upphandling avseende ramavtal för juridiska tjänster inom rättsområdena Fastighetsrätt, Miljörätt, Upphandlingsjuridik och Bolagsrätt. Upphandlarna har beslutat om tilldelning den 3 maj 2011 varvid det framkommer att Göteborgs Advokatbyrå AB inte tilldelats kontrakt. Av utvärderingsrapport den 2 maj 2011 framkommer att Göteborgs Advokatbyrå AB inte kvalificerat sig till utvärdering avseende krav på minst 3 års erfarenhet på junior jurist inom respektive kategori.

YRKANDEN MM

Göteborgs Advokatbyrå AB yrkar att Förvaltningsrätten beslutar att utvärderingen av inkomna anbud i upphandlingen rättas. I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen ska göras om.

Upphandlarna bestrider bifall till yrkandena.

DOMSKÄL***Tillämpliga bestämmelser mm***

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 3.
5440-11E, 5449-11 E,
5451-11 E, 5452-11 E,
5453-11 E

Avdelning 2

En leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får enligt 16 kap. 1 § LOU i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 § (ansökan om överprövning).

Av 16 kap. 5 § LOU framgår att 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.

Åberopade grunder, utredning och Förvaltningsrättens bedömningar

- Har Göteborgs Advokatbyrå AB har felaktigt uteslutits från utvärderingen?

Utredning

I förfrågningsunderlaget har upphandlarna angett följande krav på varan/tjänsten:

Anbudsgivaren skall kunna erbjuda minst en senior jurist (och en junior jurist) per nedan angivna rättsområden för utförande av uppdragen i de upphandlande myndigheterna. Med jurist avses i denna upphandling en fysisk person med juridisk kandidatexamen samt fullgjord notarietjänstgöring; eller motsvarande i annat land. Det finns inget som hindrar att samma jurist anges för att visa på uppfyllande av krav inom flera rättsområden.

Definition av Senior och junior jurist enligt nedan:

1. Senior jurist, minst 7 års erfarenhet av rättsområdet
2. Junior jurist, minst 3 års erfarenhet av rättsområdet

Anbudsgivare skall erbjuda jurister inom följande kategorier:

1. Fastighetsrätt
2. Miljörätt
3. Upphandlingsjuridik
4. Bolagsrätt

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 4
5440-11E, 5449-11 E,
5451-11 E, 5452-11 E,
5453-11 E

Avdelning 2

Göteborgs Advokatbyrå AB har lämnat anbud varvid angetts bland annat att samtliga krav som ställs i kravspecifikationen är uppfyllda. Till anbudet har bifogats bilagorna – 1. Anbudsformulär, 2. Presentation och beskrivning av Göteborgs Advokatbyrå, 3. CV för var och en av byråns medarbetare som står till förfogande för att utföra juristtjänster inom ramen för denna upphandling, och 4. Av byrån gjord sammanställning till utvisande av att samtliga krav som framgår av kravspecifikationen är uppfyllda.

Upphandlarna har i utvärderingen uppgett att av Göteborgs Advokatbyrå ABs anbud inte har redovisat junior jurister för de rättsområden för vilka anbud givits. – Göteborgs Advokatbyrå AB framför i ansökan om överprövning att samtliga krav på juniora jurister är fullt uppfyllda, dels i strikt bemärkelse, dels definitionsmässigt och logisk mening. Göteborgs Advokatbyrå AB har offererat samma pris för seniora som juniora jurister och därför är samtliga seniora jurister att också betrakta som juniora (vilket de också en gång varit) och därmed är upphandlarens krav uppfyllda. – I yttrande över ansökan har upphandlarna har framfört att utifrån lämnat anbud framgår det tydligt vilka som skall ses som juniora och seniora jurister. De juniora juristernas CV har inte enligt lämnat anbud minst tre års erfarenhet inom de fyra rättsområden som upphandlingen avser. – Bolaget har därefter i yttrande framfört att det är riktigt att Göteborgs Advokatbyrå gjort den bedömningen att vissa av juristerna verksamma på byrån kvalificerar sig för de juniora kraven i kraven men inte de seniora. Även för det fall just dessa angivna juniora juristerna skulle anses ej uppfylla upphandlarnas krav, uppfyller med logisk nödvändighet dock de seniora juristerna också de juniora kraven.

Göteborgs Advokatbyrå AB har i bilaga 3 – CV för var och en av byråns medarbetare som står till förfogande för att utföra juristtjänster inom ramen för denna upphandling – som dock rubricerats 'CV för samtliga medarbetare' redovisat 7 advokater och 2 biträdande jurister. Av CV för junior jurist

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 5
5440-11E, 5449-11 E,
5451-11 E, 5452-11 E,
5453-11 E

Avdelning 2

AS framgår bland annat att hon år 2007 tagit jur kand examen och gjort tingstjänstgöring under åren 2007-2009 varefter hon år 2009 påbörjat arbete som biträdande jurist hos Göteborgs Advokatbyrå AB. Av CV för junior jurist AL framgår att även han har jur kand examen 2007 och tingstjänstgöring 2008-2009, varefter han arbetat som biträdande jurist 2010-2011 hos en annan byrå och som biträdande jurist sedan 2011 hos Göteborgs Advokatbyrå. I CV anges att AL arbetat med fastighetsrätt redan under sin notarietjänstgöring i fastighetsdomstol.

I bilaga 4, sammanställning till utvisande av att de krav som framgår av kravspecifikationen är uppfyllda, har under punkten 7 angetts att följande uppfyller de krav som ställs på juniora jurister: De biträdande juristerna AS och AL. – I anbudet har vidare i sistnämnda bilaga under punkt 8.1 Inom de olika rättsområdena erbjuder vi följande specialistkompetens:

8.1.1 Fastighetsrätt – punkten 8.1.1.6 Jur kand AS arbetar främst med fastighets- och entreprenadrätt och har arbetat på Göteborgs Advokatbyrå sedan 2009 och punkt 8.1.17 Jur kand AL arbetar med såväl fastighets- och entreprenadrätt som hyresjuridik. Han har nyligen börjat hos Göteborgs Advokatbyrå.

8.1.4 Bolagsrätt – punkten 8.1.4.6 Jur kand AS ägnar sig åt bolagsrättslig rådgivning som en del av den allmänna affärsjuridiska rådgivningen och punkt 8.1.4.7 Jur kand AL ägnar sig åt bolagsrättslig rådgivning som en del av den allmänna affärsjuridiska rådgivningen.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar att Göteborgs Advokatbyrå AB i sitt anbud, bilaga 4, specificerat två juniora jurister men erbjudit dessa enbart för Fastighetsrätt och Bolagsrätt i sin offert. Parterna synes vidare ense om att de juniora juristerna saknar 3 års erfarenhet för de i förfrågningsunderlaget angivna rättsområdena. Förvaltningsrätten finner inte skäl till annan bedömning. Förvaltningsrätten finner därmed att upphandlarnas bedömning att Göteborgs Advokatbyrå ABs anbud inte uppfyller skallkravet på varan/tjänsten är korrekt. Den omständigheten att seniora jurister tidigare i

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

Sida 6

5440-11E, 5449-11 E,
5451-11 E, 5452-11 E,
5453-11 E

Avdelning 2

sin karriär uppfyllt kravet på junior jurist kan, trots att de seniora och juniora juristerna offereras med samma timpris, inte medföra annan bedömning. Förutsättningar för ingripande saknas således på denna grund.

- Går skallkraven går utöver vad som är tillfyllest för upphandlarens behov?

Utredning

Göteborgs Advokatbyrå AB framför bland annat följande. I denna upphandling har ansvarig upphandlare såsom det eventuellt får förstås valt att upprätthålla ett krav på strikt uppdelning mellan seniora och juniora jurister och därigenom på ett anmärkningsvärt sätt valt att inte utnyttja den konkurrens som Göteborgs Advokatbyrå bidragit med i upphandlingen genom att offerera seniora jurister till samma pris per timma som för juniora. Att inte utnyttja denna konkurrens innebär en uppenbar risk för att priset för upphandlingen blir dyrare än om konkurrensen utnyttjas. Sådana nu beskrivna förfaranden är inte förenliga med regelverket. Det kan inte vara upphandlarnas önskan att till samma givna pris helst få att en viss arbetsuppgift inom ramavtalen utförd av en så oerfaren jurist som möjligt, vilket emellertid blir konsekvensen av slutförd upphandling med bestående beslut om diskvalificering av Göteborgs Advokatbyrå. – Enligt förfrågningsunderlaget kommer upphandlarna att välja den anbudsgivare som samtidigt som samtliga krav är uppfyllda offererar lägst pris. Mot bakgrund av vad som ovan anförts kan således konstateras att den här aktuella grunden för diskvalificering är irrelevant, ologisk och därigenom felaktig. Detta innebär att den är oförenlig med regelverket.

Upphandlarna framför att kraven på seniora och juniora jurister är ställda utifrån att upphandlarna vill ha en erfaren jurist inom respektive område att

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 7
5440-11E, 5449-11 E,
5451-11 E, 5452-11 E,
5453-11 E

Avdelning 2

köpa tjänster av i de fall man behöver dessa. Inom aktuella rättsområden handläggs ärenden dagligen av personal inom kommun/kommunalt bolag som inte ska behöva vänta på att en jurist ska sätta sig in i rättsområdet innan den kan ge det stöd som efterfrågas.

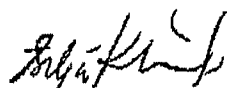
Förvaltningsrättens bedömning

Proportionalitetsprincipen innebär att kraven på leverantören och kraven på tjänsten/varan i kravspecifikationen måste ha ett naturligt samband med och stå i rimlig proportion till det som upphandlas. De krav som ställs ska vara både lämpliga och nödvändiga för att uppnå syftet. Om det finns flera alternativ bör det alternativ väljas som är minst ingripande eller belastande för leverantörerna.

Förvaltningsrätten konstaterar att, även om Göteborgs Advokatbyrå ABs anbud medför att juniora jurister och seniora jurister anlitas till samma timkostnad, upphandlarna genom att i förfrågningsunderlaget skilja på juniora och seniora jurister har öppnat för en möjlighet att anlita jurist till lägre timpenning eller högre timpenning för mindre respektive mer kvalificerade juridiska frågor. Detta kan inte anses strida mot EU-rättens krav på proportionalitet vid upphandlingen eller något krav enligt LOU. Ansökan ska därför avslås även på denna grund.

Sammantaget finner Förvaltningsrätten att grund för att vidta åtgärder enligt LOU inte framkommit. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV3109/1b LOU)



Silja Klint

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 slutartill 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 eventuellt 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 omtäderna 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