



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2012-12-10
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
10914-12 E
Enhet 2:2

Sida 1 (6)

SÖKANDE

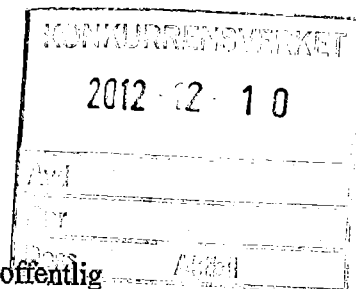
Institutet för kvalitetsindikatorer i Göteborg AB, 556614-4845
Lars Fallberg
Box 9129
400 93 Göteborg

MOTPART

Västra Götalandsregionen
Regionens Hus
462 80 Vänersborg

SAKEN

Ansökan om överprövning med stöd av lagen (2007:1091) om offentlig
upphandling, förkortad LOU



DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 170812

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197 400 15 Göteborg	Sten Sturegatan 14	031 - 732 70 00	031 - 711 78 59	måndag - fredag 08:00-16:00
		E-post: forvaltningsrattengoteborg@dom.se		

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Västra Götalandsregionen (VGR) har genomfört en upphandling avseende medarbetarenkät (dnr SN 200-2012). Enligt tilldelningsbeslutet från den 30 augusti 2012 har VGR beslutat att teckna avtal med den vinnande anbudsgivaren Springlife.

Institutet för kvalitetsindikatorer i Göteborg AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan VGR vidtagit rättelse, och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Rättelse ska ske på så sätt att VGR vid utvärderingen ska tilldela Springlifes anbud ett prispåslag på de frågeområden företaget inte visat att enkätfrågorna uppfyller ska-kraven på reliabilitet, validitet eller använts i större skala. Som stöd för yrkandena anför bolaget i huvudsak följande. I kravspecifikationens punkt 4.1 anges följande: "Anbudsgivaren ska leverera en enkät som tidigare använts i större skala." Därtill ska enkätens "reliabilitet och validitet redovisas och beskrivas." Springlife har endast visat på reliabilitet, validitet och använts i större skala för 44 (s.k. basenkäten) av 74 frågor. För övriga 30 frågor – utanför basenkäten – har företaget inte visat på reliabilitet, validitet eller använts i större skala. Detta har en avgörande roll i förhållande till vad som faktiskt efterfrågas av den upphandlande myndigheten. Eftersom Springlife endast visat att basenkätens 44 frågor uppfyller kraven på reliabilitet, validitet, eller använts i större skala bör anbudet förkastas alternativt tilldelas ett prispåslag på de frågeområden företaget inte presenterat validerade frågor. – Att det inte framgick av förfrågningsunderlaget att anbudsgivaren hade möjligheten kunde att presentera icke-validerade enkätfrågor har givit utrymme för godtyckliga bedömningar. Eftersom upphandlingen skett i strid med proportionalitets- och likabehandlingsprincipen samt principen om transparens i 1 kap. 9 § LOU har bolaget lidit eller kan komma att lida skada.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM**

3

10914-12 E

VGR anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. VGR har inte brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU varför bolaget inte kan anses ha lidit eller kan komma att lida sådan skada som avses i LOU. Under avsnitt 4.1 i kravspecifikationen anges att anbudsgivaren ska leverera en enkät som tidigare använts i större skala. Vidare ska anbudsgivaren redovisa och beskriva enkätens reliabilitet och validitet. I avsnitt 4.2 anges att enkäten bör mäta frågor som är relaterade till ett antal angivna frågeområden. Eftersom Springlife har visat att basenkätens 44 frågor uppfyller kravet på att enkäten tidigare ska använts i större skala samt redovisat för enkätens reliabilitet och validitet har VGR bedömt att anbudet uppfyller ska-kraven i avsnitt 4.1. Vidare har Springlife presenterat enkätfrågor som svarar mot frågeområdena under avsnitt 4.2 och därför har anbudet inte fått något prispåslag. För övrigt ställer kravspecifikationen inte krav på att alla enkätfrågorna - som svarar mot de efterfrågade frågeområdena - ska vara reliabla, valida eller ha använts i större skala. Det finns heller inte något krav om minst antal frågor däremot ett bör-krav om att enkäten bör innehålla max 80 frågor. Eftersom Springlifes basenkät uppfyller de i kravspecifikationens uppställda ska- och börkraven saknas grund för att utesluta anbudet.

DOMSKÅL*Tillämpliga bestämmelser*

I 16 kap. 6 § LOU föreskrivs att om den upphandlande myndigheten 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.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upp-

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2

DOM

4
10914-12 E

handlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Förvaltningsrättens bedömning

Institutet för kvalitetsindikatorer i Göteborg AB har ansökt om överprövning och i första hand yrkat att upphandlingen avseende medarbetarenkät ska rättas genom att Springlifes anbud ges ett prispåslag och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Bolaget har gjort gällande att endast 44 av Springlifes 74 enkätfrågor uppfyller de i kravspecifikationen uppställda kraven på reliabilitet, validitet eller använts i större skala. Övriga 30 frågor uppfyller inte de nämnda kraven. Bolaget har vidare gjort gällande att bristerna i utformningen av förfrågningsunderlaget lämnat utrymme för godtyckliga bedömningar – då det inte framgick att anbudsgivaren hade möjligheten att presentera ett mindre antal icke-validerade frågor. Mot bakgrund av detta har upphandlingen skett i strid med principerna om proportionalitet, likabehandling och transparens i 1 kap. 9 § LOU samt att överträdelserna medfört att bolaget lidit, eller i vart fall riskerar att lida skada.

I kravspecifikationens avsnitt 4.1 - under rubriken Enkäten - anges bl.a. följande. "Anbudsgivaren ska leverera en enkät som tidigare använts i större skala. Instrumentets reliabilitet och validitet ska redovisas och beskrivas. I avsnitt 4.2 anges att enkäten bör mäta faktorer som är relaterade till sex angivna frågeområden (bl.a. värdegrund, medarbetarskap och hälsa- och arbetsmiljö). Anbudsgivaren ska redovisa hur frågeområdena täcks upp genom att bl.a. bifoga enkätfrågorna/enkäten. Vidare framgår det av kravspecifikationen att enkäten bör innehålla max 80 frågor, exklusive bakgrunds- och tillägsfrågor.

Springlifes basenkät består av 44 av 74 frågor indelade i elva stycken områden. Företaget har redovisat enkätens reliabilitet, validitet och använts i

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM**5
10914-12 E


större skala. De övriga av Springlife upprättade 30 frågorna – som inte ingår i baskenkäten – uppfyller således inte kraven på reliabilitet, validitet eller använts i större skala. Ska-kravet i avsnitt 4.1 ställer krav på att anbudsgivaren ska visa att enkäten i sin helhet uppfyller kravet på reliabilitet, validitet och använts i större skala. Det finns inget krav på att varje enkätfråga för sig ska uppfylla de nämnda kraven. I avsnitt 4.2 anges att medarbetarenkäten *bör* mäta faktorer som är relaterade till de sex angivna frågeområdena samt att anbudsgivaren *ska* redovisa hur frågeområdena täcks genom att bl.a. bifoga enkätfrågorna. Varken *bör*-kravet eller *ska*-kravet i avsnitt 4.2 kräver att varje enkätfråga ska vara reliabel, valid eller ha använts i större skala. Eftersom Springlifes anbud uppfyller de i kravspecifikationen uppställda ska- och bör-kraven under avsnitt 4.1 och 4.2 saknas grund för ingripande enligt LOU.

Bolaget har vidare gjort gällande att bristerna i utformningen av förfrågningsunderlaget lämnat utrymme för godtyckliga bedömningar eftersom det inte framgick att anbudsgivaren hade möjligheten att presentera ett mindre antal icke-validerade frågor. När den upphandlande myndigheten närmare bestämmer föremålet för en upphandling har den stor frihet (RÅ 2010 ref. 78). Tilldelningskriteriet "ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet" ger den upphandlande myndigheten ett visst handlingsutrymme vid bedömningarna, förutsatt att de unionsrättsliga principerna inte träds för när. Ett förfrågningsunderlag kan inte uppnå absolut exakthet och svara på alla möjliga tänkbara tolkningar av de i kravspecifikationen uppställda kraven. Att absolut exakthet inte kan uppnås och att den upphandlande myndigheten har ett visst handlingsutrymme betyder inte per automatik att utvärderingen skett godtyckligt. – Kraven som VGR har ställt upp – att enkäten ska vara reliabel, valid och tidigare använd i större skala samt att enkäten bör mäta faktorer som är relaterade till de angivna frågeområdena – har en objektiv utformning och diskriminerar ingen leverantör. Kraven framstår heller inte som godtyckliga eller oproportionerliga.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM**Sida 6
10914-12 E

För att ett ingripande ska kunna ske med stöd av LOU krävs att den upphandlande myndigheten brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU. Eftersom upphandlingen skett ett i förenlighet med bestämmelserna i LOU kan Institutet för kvalitetsindikatorer i Göteborg AB inte anses ha lidit eller komma att lida skada. Mot bakgrund av detta saknas förutsättningar för att besluta om ett ingripande med stöd av LOU, varför ansökan om överprövning ska avslås.

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



Maria Jolfors Deter

Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Anneli Hyökki.



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 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 3109/1B LOU