



SÖKANDE

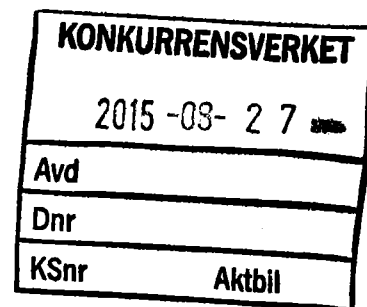
IT Gården i Landskrona AB, 556571-3806
Örja Skolväg 15
261 91 Landskrona

MOTPART

Vellinge kommun
235 81 Vellinge

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår IT Gården i Landskrona AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

Vellinge kommun genomför en upphandling av tjänsteleverans av IT, dnr Ks 2014/489. Upphandlingen genomförs med förfarandet konkurrenspräglad dialog.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

IT Gården i Landskrona AB (IT Gården) ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande. Kommunen har felaktigt diskvalificerat IT Gården på grund av en beskrivning av en resurspartner. IT Gården är tydligt angivna som ensam leverantör och det är IT Gårdens leverans och resursuppdrag som i upphandlingen betygssätts och utvärderas. Underkonsulten är inte en underleverantör utan endast en resurspartner vilket man har meddelat och angivit. Att utvärdera en resurspartner är inte relevant då IT Gården angivit att det är IT Gården som levererar processen, kompetensen och infrastrukturen och inte på något sätt är beroende eller bunden av denna resurspartner. Resurspartnern är att likställa med en hårdvarupartners resursparter.

Vellinge kommun bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Av 11 kap. 12 § LOU följer att en leverantör vid behov och när det gäller ett visst kontrakt får återropa andra företags ekonomiska, tekniska och yrkesmässiga kapacitet. Bestämmelsen gör således ingen skillnad mellan underleverantör, underkonsult, samarbetspartner eller annan bedömning på det företag vars kapacitet återropas.

I punkt 2.5 i inbjudan till ansökan anges att krav ställs på ansökandens och dess underleverantörers kapacitet i enlighet med kapitel 10 och 11 i LOU. Vidare anges att både ansökanden och dess eventuella underleverantörer/samarbetspartners ska uppfylla samtliga krav under avsnitt 2.5. I punkt

2.5.2 anges att ansökanden och eventuella avsedda underleverantörer ska fylla i Bilaga 2 – Formulär nyckeltal. Detta följer även av punkt 1.5 i ansökningsformuläret som utgjort del av inbjudan. I punkt 2.5.3 anges att den ansökande får anlita samarbetspartners/underleverantörer för att kunna erbjuda efterfrågade tjänster. Det anges också att ansökanden i så fall ska delge i ansökan vilka samarbetspartners/underleverantörer som avses användas kopplat till aktuellt tjänsteområde. I punkt 2.5.4 anges att ansökanden ska bifoga en tydlig förteckning i bilaga 10 – Underleverantörsregister över vilka underleverantörer som avses användas och till vilket tjänsteområde underleverantören är kopplad. Det följer även av punkt 2.2 i ansökningsformuläret att ansökanden ska ha förmåga att under hela avtals-tiden leverera de tjänster som efterfrågas men att leveransen får genomföras med stöd av underleverantörer, förutsatt att underleverantörerna är bundna till huvudleverantören på angivet sätt. I bilaga 10 – Underleverantörsregister anges att om underleverantörer kommer att användas ska dessa anges.

IT Gården har till sin ansökan gett in bilaga 10 – Underleverantörsregister i vilken man avseende tjänsteområdena servicedesk och onsitesupport, kommunikation som tjänst, unified communication som tjänst samt applikationsdrift som tjänst angivit Lexicon IT Konsult (Lexicon) som underleverantör. Vidare har IT Gården till sin ansökan bifogat utdrag från Creditsafe i Sverige AB avseende Human IT-consulting Sverige AB (dock med samma uppgivna organisationsnummer som för Lexicon). IT Gården har till sin ansökan dock inte bifogat bilaga 2 – Formulär nyckeltal.

IT Gården har i sin ansökan angivit Lexicon som underleverantör i underleverantörsregistret. I inbjudan till ansökan framgår klart och tydligt att med underleverantör avses även s.k. samarbetspartner då det på ett flertal ställen anges underleverantör/samarbetspartner. Det har tydligt framgått att man för angivna underleverantörer ska bifoga bilaga 2 – Formulär nyckel-

tal. IT Gården har inte bifogat denna bilaga för Lexicon. Kommunen har därför rätteligen förkastat ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser m.m.

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får acceptera en ansökan som inte uppfyller kraven enligt inbjudan till ansökan.

I punkt 2.5.2 i inbjudan till ansökan anges att sökanden och eventuella avsedda underleverantörer **skall** fylla i Bilaga 2 – Formulär nyckeltal.

I punkt 2.5.3 anges att den sökande får anlita samarbetspartners/underleverantörer för att kunna erbjuda efterfrågade tjänster. Ansökanden **skall** i så fall delge i ansökan vilka samarbetspartners/underleverantörer som avses användas kopplat till aktuellt tjänsteområde.

I punkt 2.5.4 anges att sökanden **skall** bifoga en tydlig förteckning i bilaga 10 – Underleverantörsregister över vilka underleverantörer som avses användas och till vilket tjänsteområde underleverantören är kopplad.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.


Av inbjudan till ansökan framgår klart och tydligt att om ansökanden avser att använda underleverantörer/samarbetspartners ska en tydlig förteckning bifogas över vilka underleverantörer som avses användas. Det framgår även klart och tydligt att ansökanden och eventuella avsedda underleverantörer ska fylla i Bilaga 2 – Formulär nyckeltal. De föregående kraven utgör s.k. skall-krav.

En upphandlande myndighet har att utgå från de uppgifter som en ansökande lämnar i sin ansökan. IT Gården har i bilaga 10 till sitt anbud, underleverantörsregistret, uppgett Lexicon som underleverantör avseende fyra tjänsteområden. Den omständigheten att IT Gården i ansökan om överprövning hävdar att Lexicon inte är en underleverantör utan endast en underkonsult och resurspartner kan inte föranleda någon annan bedömning.

Av tilldelningsbeslutet framgår att Bilaga 2 endast finns för IT Gården men inte för dess uppgivna underleverantör. Enligt förvaltningsrätten uppfyller IT Gården således inte det uppställda skall-kravet och kommunen har därmed haft skäl att förkasta IT Gårdens ansökan på angiven grund.

Mot bakgrund av det anförda finner förvaltningsrätten att IT Gården inte förmått visa att kommunen har brutit mot bestämmelserna i LOU. Det finns därmed inte skäl för ingripande enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU och IT Gårdens ansökan härom ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1B LOU)



Anders Mattsson

Maria Person har föredragit målet.



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. 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 fördras 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.

