



**LÄNSRÄTTEN I
SKÅNE LÄN**
Avdelning 1
Lena Palmér

DOM
2009 -10- 13
Meddelad i
Malmö

Mål nr
8816-09E

SÖKANDE

Wida Haven AB, 556640-1203
Flormansgatan 6 B
223 54 Lund

MOTPART

Invest in Skåne AB, 556750-5168, genom
Region Skåne
Koncerninköp
291 89 Kristianstad

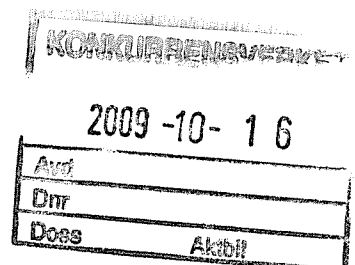
Ombud: Bengt Guldager
Koncernstaben
Region Skåne
291 89 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Länsrätten avslår såväl begäran om vittnesförhör som begäran om ingripande enligt LOU.



YRKANDEN M.M.

Region Skånes bolag Invest in Skåne AB genomför upphandling av "Consultants, Foreign - Other Markets" (dnr 0900951). Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU.

Wida Haven AB begär överprövning av upphandlingen och yrkar, så som talan får förstås, i första hand att bolagets anbud ska utvärderas inom samtliga områden, s.k. "assignment areas" och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Som grund för talan anförs i huvudsak följande. Region Skåne har anfört att Wida Haven AB inte kvalificerat sig till nästa steg i upphandlingen. Region Skåne har via en handskreven lapp från konsulten Swepro lämnat besked om att bolagets offert förkastats då någon "assignment area" inte har angivits. Wida Haven AB har avsiktligt inte fyllt i någon "assignment area" då bolaget är intresserat av att arbeta på alla de angivna marknaderna, dvs. som det står i offerten "This Tender comprises the assignment area". Översatt till svenska är förståelsen av meningen att "Denna offert innefattar hela upphandlingsområdet". Då både upphandlingen och offerten enbart handlar om konsultuppdrag kan det inte råda något tvivel om att bolaget offererat för att få konsultuppdrag. Det ska noteras att Region Skåne har ställt frågor till ett av konsultbolagen och bett om förtydligande av offerten. Om man ställt så detaljerade frågor till ett konsultföretag borde man, för det fall man var osäker på vilka marknader bolaget offererat på, också ha frågat Wida Haven AB. Annars har Tractus Investment Consulting givits en otillbörlig fördel och upphandlingen ska göras om. Ett förtydligande av Wida Haven AB:s offert skulle inte vara att jämföra med en ny offert då inga värden i offerten skulle ändras. Innan anbud lämnades hade bolaget ett antal kontakter med den konsult som upphandlingen delegerats till, Mathias Jansson. Vid förhör under ed med honom kan vitsordas att bolaget ringt och kontrollerat att man uppfattat upphandlingen korrekt och att de dokument man ämnade presentera var en komplett offert. Företrädare för bolaget

har även ringt efter anbudstidens utgång och då fått besked om att det inte fanns några oklarheter med avseende på bolagets offert.

Invest in Skåne AB, genom Region Skåne, motsätter sig bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Av upphandlingsunderlaget framgår klart och tydligt att för varje upphandlingsområde ska ett anbud avges. Wida Haven AB har dock inte avgett något anbud avgränsat till visst upphandlingsområde. De av bolaget avgivna anbuden har därför korrekt uteslutits från utvärdering. I aktuellt förfrågningsunderlag under punkten 5.2 med rubrik "Form and content of tender" anges följande. "Separate tenders shall be submitted for each assignment area." På svenska utläses detta: "Separata anbud ska inges för varje upphandlingsområde". Det bör noteras att denna mening är den enda mening i hela förfrågningsunderlaget som har understrukits. Under punkten 3 med rubriken "Procurement objects and scope" uppräknas de geografiskt definierade upphandlingsområden för vilka anbud kan avges. "The procurment comprises consultancy input for identifying, contacting and processing potential buyers and investors who the Purchaser defines in the following assignment areas (markets): Nordic Countries, UK/Ireland, Germany/Austria/Benelux, France/Spain/Italy, North America (US and Canada), India, China and Japan." I den mall för anbud som bifogats underlaget ska för varje avgivet anbud anbudsgivarna uttryckligen ange det "assignment area" som anbudet avser. I mallen finns således angivet "This Tender comprises the assignment area:" Den med kolon avslutade meningen åtföljs därefter direkt av en punktmarkerad linje, uppå vilken anbudsgivarna uppenbarligen ska fylla i det upphandlingsområde/"assignment area" som anbudet avser. Region Skåne önskar även hänvisa till de svar på under anbuds-tiden ställda frågor som tillställts samtliga anbudsgivare. Av svaret på första frågan framgår att ett anbud för ett "assignment area" ska omfatta samtliga för just detta "assignment area" uppräknade länder. Det kan således inte finnas några tveksamheter om att "assignment area" avser geografiskt definierade upphandlingsområden. Wida Haven AB har med användande av anbudsmallen avgett fyra anbud. På den ovan omnämnda linjen har bolaget angett ett foku-

sområde/"focus area". Bolaget gör nu gällande att vart och ett av dess avgivna anbud ändå avser samtliga i förfrågningsunderlaget uppräknade geografiska upphandlingsområden, trots att "assignment area" i den använda mallen för anbud är angivet i singularis och oaktat det i förfrågningsunderlaget synnerligen tydligt angivna kravet att ett anbud ska avges för varje upphandlingsområde. Begreppen "assignment area" respektive "focus area" har i förfrågningsunderlaget fullt ut använts konsekvent. Underlaget ger otvetydigt uttryck dels för att ett anbud ska avges för varje "assignment area", dels för vad som utgör ett "assignment area". Region Skåne har önskat utvärdera och teckna ramavtal med leverantörer med särskild kompetens för visst geografiskt marknadsområde och har av denna anledning uppdelat upphandlingen i olika geografiska områden. För Wida Haven AB:s vidkommande har något på detta sätt avgränsat anbud aldrig avgetts. En utvärdering förutsätter dock jämförbara anbud. Wida Haven AB gör gällande att man borde ha fått komplettera sitt anbud och invänder också mot att Region Skåne givit annan anbudsgivare möjlighet att komplettera sitt anbud. Av 9 kap. 8 § LOU framgår att det är upphandlande enhet som helt självständigt avgör om anbudsgivare ska ges möjlighet att komplettera sina anbud. Region Skåne har gjort bedömningen att en komplettering inte ska ske av bolagets anbud då detta hade inneburit tydlig otillåten särbehandling av bolaget eftersom en komplettering i detta fall varit liktydigt med att tillåta bolaget att efter anbudstidens utgång avge helt och hållet nya anbud. För kännedom kan informeras om att i den nu aktuella upphandlingen har endast komplettering medgivits i fråga som inte har haft någon betydelse i övrigt för bedömningen av berört anbud. Upphandlingen har skett i enlighet med gällande rätt. Region Skåne kan vitsorda att företrädare för Wida Haven AB telefonledes har kontaktat ansvarig kontaktperson. Det kan dock konstateras att frågor som inkommer under anbudstidens gång hanteras i särskild ordning. I förfrågningsunderlagets punkt 4.4. anges sålunda att frågor och svar under upphandlingen ska vara skriftliga samt att endast kompletterande skriftlig information från ansvarig kontaktperson kan utgöra grund för anbudsgivarnas upp-

rättande av anbud. Region Skåne har, som tidigare nämnts, under anbudstidens gång på visst sätt besvarat fråga avseende upphandlingsområden.

Länsrätten har genom interimistiskt beslut den 11 september 2009 förordnat att Invest in Skåne AB, genom Region Skåne, inte får avsluta den aktuella upphandlingen innan dess annat beslutas.

DOMSKÄL

En upphandlande myndighet 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.

Av 16 kap. 1 och 2 §§ LOU framgår att länsrätten kan 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 får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att länsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Wida Haven AB gör i länsrätten gällande att bolagets anbud ska utvärderas inom samtliga områden, s.k. "assignment areas" då det saknas grund för att förkasta bolagets anbud.

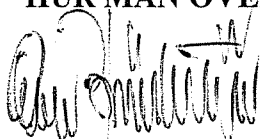
I syfte att påvisa vad som uttryckts vid telefonsamtal mellan företrädare för Wida Haven AB och den konsult som arbetat med upphandlingen yrkar Wida Haven AB att vittnesförhör under ed ska hållas med konsulten. Länsrätten finner dock inte skäl att hålla vittnesförhör i målet.

För att leverantörer ska kunna konkurrera på lika villkor krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Samtliga krav som ställs på det som ska upphandlas ska finnas med i förfrågningsunderlaget och det ska framgå vilka krav som

måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Ett anbud som inte uppfyller i förfrågningsunderlaget ställda krav får inte antas. Av nu aktuellt förfrågningsunderlag framgår tydligt att separata anbud ska avges för varje geografiskt upphandlingsområde/"assignment area". Wida Haven AB har givit in fyra anbud, men inte i något av dessa angivit vilket geografiskt upphandlingsområde/"assignment area" anbudet avser. Anbudet har därför rätteligen förkastats. Vad Wida Haven AB anfört och åberopat i målet visar enligt länsrättens mening inte att Invest in Skåne AB, genom Region Skåne, i det aktuella upphandlingsförfarandet har brutit mot bestämmelserna i LOU eller de principer som bär upp lagen på ett sådant sätt att bolaget därigenom har lidit eller riskerat att lida skada. Vid sådant förhållande ska yrkandet om ingripande enligt LOU avslås.

Länsrättens interimistiska beslut från den 11 september 2009 upphör därmed att gälla. Rätten erinrar om att när ett upphandlingskontrakt har tecknats kan ett överklagande av denna dom inte prövas efter det att tio dagar gått från domens meddelandedag, om inte kammarrätten dessförinnan fattar ett interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas. Detta gäller även om domen överklagas inom den anvisade tiden tre veckor.

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



Ola Brändström



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Göteborg.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten **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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

