



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

Föredraganden L Andersson

DOM
2010-03-12
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
1735-10 E

SÖKANDE

Frans Svanström & Co AB, 556024-9558
Box 90132
120 21 Stockholm

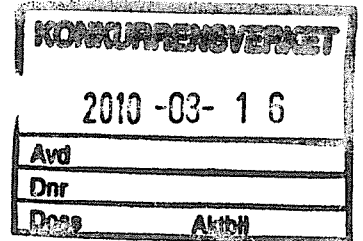
Ombud: Bengt Pers
c/o Frans Svanström & Co AB
Box 90132
120 21 Stockholm

MOTPART

Jämtkraft AB, 556001-6064
Box 394
831 25 Östersund

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, LUFSS



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller bolagets ansökan på så sätt att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska göras om.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut från den 26 februari 2010 ska gälla intill dess denna dom vunnit laga kraft.

Dok.Id 1049

| Postadress | Besöksadress | Telefon | Telefax | Expeditionstid |
|-----------------------------|--------------|---|-----------------|---|
| Box 314 871 27 Härnösand | Backgränd 9 | 0611 - 34 98 00 E-post: forvaltningsratteniharnosand@dom.se | 0611 - 34 98 10 | måndag – fredag 08:00-12:00 12:00-15:00 |

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Jämtkraft AB (Jämtkraft) som genomför upphandling av kontorsmaterial och hygienartiklar (2010/21/170) har i tilldelningsbeslut den 16 februari 2010 beslutat att avtal kommer att tecknas med Kontorsvaruhuset.

Frans Svanström & Co AB (bolaget) ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar att förvaltningsrätten fastställer att anbudsutvärderingen ska rättas och att utvärderingen ska ske enligt de förutsättningar som angavs i förfrågningsunderlaget. Bolaget anför i huvudsak följande till stöd för sin ansökan. Utvärderingen ska göras om på så sätt att totalkostnaden per anbud, enligt prisfilen som är en del av Jämtkrafts förfrågningsunderlag, jämförs och inte summan av styckepriser. Jämtkraft har själva bifogat prisfilen tillsammans med förfrågningsunderlaget. I prisfilen som utgör grunden för utvärderingen har Jämtkraft själva summerat varje artikelrad och dessutom gjort en summering av alla radsummer vilket ger en totalsumma för hela varukorgen. Vid utvärderingen har man däremot bara gjort en summering av alla styckepriser, dvs. ett exemplar av varje artikel, utan att ta hänsyn till de givna volymerna. Detta ger en helt felaktig prisjämförelse eftersom volymerna har väldigt stor betydelse för anbudets totala prissumma. Den utvärdering som gjorts strider helt mot den utvärdering som Jämtkraft kommunicerat ut via förfrågningsunderlaget och den prisfil som anbudsgivarna skulle fylla i.

Jämtkraft medger bolagets ansökan om överprövning på så sätt att upphandlingen ska göras om i sin helhet. Jämtkraft anför därvid i huvudsak följande. I upphandlingen har Jämtkraft bett anbudsgivarna att ange priser på ett urval av artiklar (nedan kallat artikellistan) samt rabattsatser på övrigt sortiment. Leverantörerna kan utifrån förfrågningsunderlaget se att artikellistan representerar endast 20-30 % av det totala värdet av inköpsvolymen. Bolaget anser att anbudena borde ha utvärderats genom att jämföra den volymviktade summan av priserna i den artikellista som anbudsgivarna

lämnat istället för att såsom Jämtkraft gjort jämföra den enkla summan av styckepriserna. Utvärderingen är gjord i enlighet med förfrågningsunderlaget. Det finns inget i underlaget som säger att utvärderingen ska göras på en volymviktad summa av den artikellista som anbudsgivarna skulle pris-sätta. Utvärderingen har skett efter styckpris eftersom den som hade lägst priser på den del av sortimentet som fanns angivet i artikellistan också skulle ha lägst priser på hela sortimentet. De rabattsatser på övrigt sortiment som erbjöds av anbudsgivarna gick tyvärr inte att ställa mot varandra på ett bra sätt eftersom den ena angav en sats för hela sortimentet och den andra angav olika satser för olika produktgrupper. I efterhand kan således konstateras att förfrågningsunderlaget innehöll en del tveksamheter vad avser frågan hur utvärderingen skulle genomföras.

Förvaltningsrätten har den 26 februari 2010 förordnat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 1 kap. 24 § LUFSS ska upphandlande enheter 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.

Enligt 16 kap. 2 § första stycket LUFSS ska, om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 24 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Av förfrågningsunderlaget punkt 15 framgår följande.

Kriterier för anbudsutvärdering

Utvärderingskriterier:

En förutsättning för leverantören att vara med i utvärderingen är att alla skall-krav är uppfyllda. Vid anbudsutvärderingen kommer det mest fördelaktiga anbudet för Jämtkraft att antas. Resultaten av de olika utvärderingskriterierna kommer att vägas samman till en helhetsbedömning av anbudet.

- Pris (rabattsats på efterfrågad bruttoprislista) 70 % av totalbedömning
- Bedömd kundservice och tillgänglighet (svarsformulär) 20 % av totalbedömning
- Bedömning av svar från referenser (referensformulär) 10 % av totalbedömning


Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Jämtkraft genomför en upphandling avseende kontorsmaterial och hygienartiklar. Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att anbudsutvärderingen ska rättas på så sätt att utvärderingen sker enligt de förutsättningar som angavs i förfrågningsunderlaget. Jämtkraft har uppgett att utvärderingen är gjord i enlighet med förfrågningsunderlaget. Det finns inget i underlaget, enligt Jämtkraft, som anger att utvärderingen skulle göras på en volymviktad summa av den artikellista som anbudsgivarna skulle prissätta. I efterhand konstaterar emellertid Jämtkraft att förfrågningsunderlaget innehöll en del tveksamheter vad avser frågan hur utvärderingen skulle komma att genomföras. Jämtkraft medger därför att upphandlingen innehåller brister och att den ska göras om i sin helhet. Förvaltningsrätten finner utifrån vad som framkommit av utredningen i målet att förutsättningar föreligger för ett ingripande enligt 16 kap. 2 § första stycket LUFSS. Frågan blir härefter om upphandlingen ska göras om eller om rättelse ska ske genom en ny anbudsutvärdering.

Det normala beslutet för förvaltningsrätten att fatta vid brott mot LUFSS är att upphandlingen ska göras om. En rättelse i ett enskilt fall kan lätt skapa

fel på andra delar av upphandlingen, så att andra leverantörer drabbas negativt av förvaltningsrättens beslut. Rättelse kan dock vara en lämplig åtgärd om felet avser anbudsutvärderingen (se Hentze & Sylvén, *Kommentarer, Offentlig upphandling*, Lagbokscommentaren, Nordstedts Juridik 1998, s. 352, jfr. även RÅ 2005 ref. 47). I förevarande mål har Jämtkraft medgett att det finns brister i förfrågningsunderlaget vad avser kriterier för anbudsutvärdering. Bolaget menar däremot att Jämtkraft hade möjlighet att utvärdera anbuden efter volym som man efterfrågat i den till förfrågningsunderlaget bifogade prisfilen. Även om Jämtkraft förvillat anbudsgivarna genom att tillsammans med förfrågningsunderlaget bifoga en prisfil där volym skulle fyllas i finner förvaltningsrätten att förfrågningsunderlaget som sådant inte ger utrymme för att utvärdera den volymviktade summan som anges i prisfilen. Den brist som både Jämtkraft och bolaget vill åtgärda härrör således enligt förvaltningsrättens mening från upphandlingens konkurrensuppsökande skede. Med hänsyn härtill finner förvaltningsrätten att en rättelse genom ny anbudsutvärdering inte kan anses vara en tillräcklig åtgärd. För att åtgärda bristen i förfrågningsunderlaget är det därför nödvändigt att upphandlingen görs om. Mot denna bakgrund finner förvaltningsrätten att bolagets ansökan ska bifallas på så sätt att upphandlingen ska göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1C).


Anita Enocksson



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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 var till 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens 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 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.