



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Enhet 2
Ann-Louice Jonsson

DOM
2013-03-11
Meddelad i
Falun

Mål nr
5249-12

SÖKANDE

Lexicon GävleDala, 556779-0703
Stationsgatan 16
784 33 Borlänge

MOTPART

Ludvika kommun
771 82 Ludvika

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Lexicon GävleDala AB:s ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2013-03-12	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 78303

Postadress
Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

Telefon
023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se

Telefax
023-383 00 80

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-12:00
13:00-16:00

BAKGRUND

Ludvika kommun (Kommunen) genomför en upphandling av ett ramavtal avseende "Lärreresurs-Dalalyft" (diarienummer KS 2012/631). Upphandlingen genomförs i form av förenklat förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Tilldelningsbeslut meddelades den 22 november 2012 varvid anbudet från Högskolan Dalarna antogs inom området "Sociala Medier" såsom det ekonomiskt mest fördelaktiga. Anbudet från Lexicon GävleDala AB (i det följande Bolaget) förkastades på den grunden att anbudet inte uppfyller kravet i anbudsförfrågan att "Avrop sker genom skriftlig eller muntlig beställning minst 7 dagar före kursstart".

YRKANDEN M.M.

Bolaget begär överprövning och anför i korthet följande till stöd för sin ansökan. Anbudet har förkastats på oriktig grund. Kravet gällande avrop är inget egentligt krav i den bemärkelse som åsyftas i LOU, utan snarast en information om förutsättningarna för upphandlingen. Bolaget motsätter sig inte förutsättningarna för avrop, utan följer inom branschen vedertagna avbokningsregler. Kommunen har inte specificerat några avbokningsregler i förfrågningsunderlaget och har därmed inte begärt särskild rätt till kreditering i samband med eventuell avbokning. I e-postmeddelande från kommunen framkommer att Kommunen ändå förväntar sig full kreditering i samband med avbokning, oavsett hur nära inpå avbokat kursdatum avbokning sker. Bolaget har, såsom förfrågningsunderlaget är utformat, inte rimligen kunnat ta med i sin beräkning att betalning inte kommer att ske för utbildningar som inte har genomförts och dessa särskilda avbokningskrav borde ha framgått av förfrågningsunderlaget så att Bolaget getts möjlighet att utforma anbudet i enlighet med de förutsättningarna. Bolaget har, genom skrivningen i anbudet, valt att ändå ge Kommunen rätt till full kreditering fram till två veckor före inbokat kursdatum. Detta är en eftergift och ingen reservation i förhållande till ställda krav.

Kommunen motsätter sig ansökan och anför till stöd för sin inställning i korthet följande. Upphandlingen har genomförts i enlighet med LOU. Bolaget har lämnat en otillåten reservation och har i enlighet med likabehandlingsprincipen uteslutits från vidare utvärdering.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt anger vilka omständigheter han grundar sin talan på (RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrätten har således att pröva om det på grundval av vad Bolaget anfört är visat att Kommunen har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Bolaget lidit eller riskerat att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU). Likabehandlingsprincipen förutsätter bl.a. att leverantörer behandlas lika och att den upphandlande myndigheten inte efterger eller bortser från sådana krav som uppställs i förfrågningsunderlaget.

I förfrågningsunderlaget anges angett att "[a]vrop sker genom skriftlig eller muntlig beställning minst 7 dagar före kursstart." (Anbudsfrågan, Kommersiella villkor). I Bolagets anbud anges under huvudrubriken "Priser och villkor", följande: "Avbokning av beställd utbildning kan genomföras utan extra kostnad fram till 14 dagar före första kursdatum. Vid avbokning därefter faktureras hela beloppet."

Bolaget gör gällande att det i förfrågningsunderlaget angivna villkoret för avrop inte ska betraktas som något egentligt skall-krav, utan att det snarast

ska ses som en allmän information om förutsättningarna för upphandlingen, vilka Bolaget menar att man inte på något sätt motsätter sig. Bolaget pekar på att man följer vedertagna avbokningsregler för utbildningsbranschen enligt SAUF (Sveriges Auktoriserade Utbildningsföretag) och att de i anbudet lämnade villkoren gällande avbokning är en eftergift i förhållande till vad som överenskommits inom utbildningsbranschen. Kommunen borde, enligt Bolagets mening, har begärt in komplettering angående avbeställningsregler då det av e-postkorrespondens den 27 november 2012 framkommit att Kommunen – trots avsaknad av avbokningsregler i förfrågningsunderlaget - förväntar sig full kreditering i samband med varje avbokning, oavsett hur sent avbokningen sker. Det är inte rimligt att vissa kostnader som kan uppkomma i samband med sen avbokning inte får faktureras utan att detta föreskrivs i förfrågningsunderlaget. Om detta avbokningskrav hade framgått av förfrågningsunderlaget, hade Bolaget getts möjlighet att utforma anbudet i enlighet med denna förutsättning.

Förvaltningsrätten anser inledningsvis att det i förfrågningsunderlaget angivna villkoret om när och hur avrop ska ske uppfyller kraven på tydlighet och transparens. Kommunen har för sin del framfört att det i upphandlingen inte varit aktuellt med några specificerade avbokningsregler. Förvaltningsrätten konstaterar, i likhet med Kommunen, att förfrågningsunderlaget inte heller innehåller några särskilda föreskrifter vad gäller avbokning. Förvaltningsrätten anser inte att det med enkelhet kan utläsas att Bolaget – genom att i anbudet ange vad som gäller vid avbokning – reserverat sig mot det kommersiella villkoret gällande avrop. Förvaltningsrätten anser dock att det av Bolaget uppställda villkoret gällande avbokning får anses nära kopplat till avropsförfarandet i sig, särskilt mot bakgrund av att avbokningsvillkoren - såsom de kommer till uttryck i anbudet - synes förutsätta att utbildningen är beställd (dvs. redan avropad) minst 14 dagar före första kursdatum. Förvaltningsrätten anser mot den bakgrunden att formuleringen i Bolagets anbud gällande avbokning måste uppfattas som ett för-

behåll som medför att Kommunen inte kan avropa tjänsten i den ordning som anges i de kommersiella villkoren i förfrågningsunderlaget. Kommunen har således rätteligen förkastat Bolagets anbud. En anbudsgivare vars anbud rätteligen har förkastats riskerar normalt sett inte att lida skada såvida inte samtliga övriga anbud i upphandlingen också borde ha förkastats. Detta har inte åberopats som grund i målet, varför Bolagets ansökan om överprövning ska lämnas utan bifall.

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



Karin Forslund Johansson

rådman