



**LÄNSRÄTTEN I
SKÅNE LÄN**
Avdelning 1
Christian Härdgård

DOM
~~2009-05-11~~
Meddelad i
Malmö

Mål nr
3870-09 E

SÖKANDE

Mediapilot AB, 556700-6613
Humlegårdsgatan 19
114 46 Stockholm

MOTPART

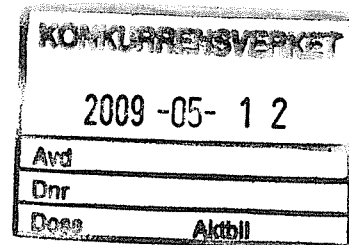
Region Skåne
291 89 KRISTIANSTAD

SAKEN

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

DOMSLUT

Länsrätten avslår Mediapilot AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.



Dok.Id 223150

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00

Telefax
040-97 24 90
E-post: lansratteniskane@dom.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Region Skåne genomför en upphandling avseende mediabevakning (dnr 0900474). Upphandlingen följer de avsnitt i LOU som gäller för upphandlingar under tröskelvärdet och genomförs enligt förenklat förfarande.

Mediapilot AB, i det följande bolaget, ansöker om överprövning av Region Skånes upphandling av mediabevakning och yrkar i första hand att de tillåts komplettera sitt anbud och i andra hand att upphandlingen skall göras om och att länsrätten omedelbart genom interimistiskt beslut ska förordna att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Som grund anförs i huvudsak följande. Bolaget bifogade inte en lista på källor av webbmedia, något som enligt kravspecifikationen punkt 4 i förfrågningsunderlaget utgjorde ett skall-krav. Region Skåne gjorde bedömningen att en upplysning om komplettering skulle ge bolaget särbehandling eller konkurrensbegränsning. Listan på källor av webbmedia är i sammanhanget inte ett affärskritiskt moment, i detta fall innehållande ca 40 000 webbmedier, vilken mängden inte skiljer nämnvärt aktörerna emellan. Förändringen och ökningen av antalet webbmedia under tiden lopp är 1-2 per vecka. På ovan angivna grunder är en komplettering inte att anses om särbehandling eller konkurrensbegränsning. Region Skåne borde därmed ha upplyst bolaget om kompletterande av ovan nämnd lista. Upphandlingen har i sin helhet vunnits av en konkurrent till bolaget med ett pris som för Region Skåne uppgår till 70 000 kr per månad. Bolagets pris var 28 000 kr per månad, en skillnad på 42 000 kr per månad, 504 000 kr per år. Bolaget anser att denna prisskillnad inte står i proportion till avsaknaden av ovan nämnd lista. Region Skåne har brutit i att upplysa bolaget om rätten att komplettera ett uppenbart fel i sitt anbud, utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Region Skåne har även brutit mot den grundläggande principen om proportionalitet.

Region Skåne bestrider bolagets yrkanden och anför i huvudsak följande. I kravspecifikationen punkt 4 framgår vilka krav som ställdes på bevakning av svensk webbmedia. I sista stycket framgår att av anbudet skulle tydligt framgå att anbudsgivaren accepterar skall-kraven i punkt 4. Anbudsgivaren skulle även visa att kravet var uppfyllt genom att bifoga en lista med vilka webbmedia som bevakas. Till bolagets anbud fanns inte bifogat någon lista med webbmedia som bevakas. Det åligger anbudsgivare att lämna ett komplett anbud. Myndigheten kan ta initiativ till att begära komplettering, dock kan krav inte ställas att myndigheten ska ta sådant initiativ. Den upphandlande myndigheten har vid upphandling genom förenklat förfarande rätt att ställa krav på tjänsten. Enligt förfrågningsunderlaget punkt 9 ska Region Skåne anta det anbud som uppfyller ställda krav och som bedömdes vara det ekonomiskt mest fördelaktiga med hänsyn till tjänsten respektive pris. Det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet utifrån de uppställda utvärderingskriterierna har valts. Då bolaget inte uppfyllt ett för tjänsten viktigt skall-krav har bolagets anbud inte kunnat antas.

Länsrätten har genom interimistiskt beslut den 21 april 2009 förordnat att Region Skåne inte får avsluta den aktuella upphandlingen.

DOMSKÄL

Bestämmelser m.m.

Enligt 1 kap 9 § LOU skall upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas. Proportionalitetsprincipen innebär att de åtgärder som en upphandlande myndighet vidtar, t.ex. krav som ställs vid upphandling, inte får gå utöver vad som är nödvändigt för den aktuella upphandlingen. Dessutom måste de krav som ställs vara effektiva, innebärande möjliga att kontrollera och ägnade att leda till att det avsedda syftet uppnås. Proportionalitetsprincipen får inte tillämpas på sätt som innebär att åtgärden strider mot kravet på likabehandling eller mot annat krav som följer av bestämmelserna i LOU.

Enligt 15 kap. 12 § LOU får en upphandlande myndighet tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller fel-

räkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får begära att en ansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Enligt 16 kap. 1 och 2 §§ LOU kan länsrätten pröva om en upphandlande enhet 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 endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Länsrättens bedömning i nu förevarande mål

I förfrågningsunderlagets kravspecifikation punkt 4 sista stycket står följande: "Av anbudet skall det tydligt framgå att anbudsgivaren accepterar ovanstående skall-krav. Anbudsgivaren skall även visa att kravet är uppfyllt genom att till anbudet bifoga lista där det framgår vilka webbmedia som bevakas". Det är ostridigt att detta skall-krav inte uppfylldes av bolaget vid tidpunkten för anbudets lämnande.

Bolaget har anfört att Region Skåne har brutit i att upplysa bolaget om rätten att komplettera ett uppenbart fel i sitt anbud, utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Såsom följer av ordalydelsen i 15 kap. 12 § LOU får en upphandlande myndighet begära att ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Med detta följer inte någon ovillkorlig rätt för en anbudsgivare att komplettera sitt felaktiga anbud. Det är den upphandlande myndigheten som avgör om komplettering kan ske eller ej. Att i aktuellt fall tillåta Mediapilot att komplettera sitt anbud så att det uppfyller ett ställt skall-krav skulle utgöra en otillåten komplettering. Länsrätten kan därmed konstatera att Region Skånes förfarande inte på något sätt står i strid mot bestämmelserna i LOU.

Vidare anser bolaget, som det får förstås, att Region Skåne har brutit mot proportionalitetsprincipen då priset som Region Skåne betalar för den upphandlade tjänsten inte står i proportion till den besparing de gjort om de

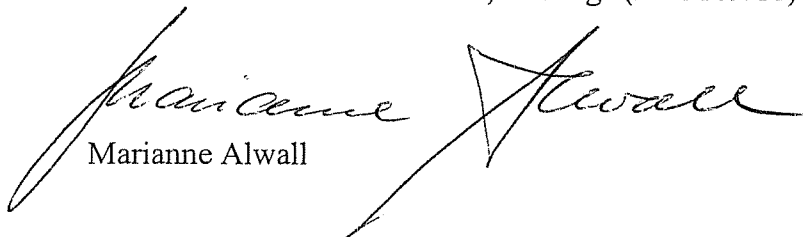
tillåtit bolaget att komplettera sitt anbud. Enligt regelverket gäller emellertid att endast de leverantörer vars anbud uppfyller ställda skall-krav får delta i den slutliga utvärderingen. Bolagets uppfattning att Region Skånes tillämpning av denna grundprincip i nu förevarande fall skulle strida mot proportionalitetsprincipen är grundlös.

Sammanfattningsvis finner således länsrätten att det som bolaget anfört i målet inte ger stöd för ingripande enligt LOU. Bolagets ansökan om överprövning ska därmed avslås.

Särskilda upplysningar

Länsrättens interimistiska beslut av den 21 april 2009 upphör därmed att gälla och en ny tiodagarsfrist börjar löpa. Det innebär att om upphandlingskontrakt tecknas eller föreligger efter den nya fristens utgång kan rätten till domstolsprövning upphöra. Detta gäller även om överklagande kommer in inom den i bilagan angivna besvärstiden tre veckor.

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


Marianne Alwall

