



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredragande:
Carin Gunnarsson

DOM
2012-07-05
Meddelad i
Växjö

Mål nr
1248-12

SÖKANDE
Kreation AB
Norra Långgatan 1
392 32 Kalmar

MOTPART
Tingsryds kommun
Box 88
362 22 Tingsryd

SAKEN
Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

KONKURRENSVERKET	
2012-07-06	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Kreation AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 49570

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: fva@dom.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Tingsryds kommun har genomfört en upphandling avseende varumärke. Enligt tilldelningsbeslut den 26 mars 2012 har kommunen beslutat att anta anbud från Graffman Företagsledning och Utveckling AB.

Kreation AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar ny prövning av lämnat anbud. Kreation AB anför följande. Upphandlande kommun har tillämpat utvärderingsprinciper som ej främjat konkurrensutsättningen mellan olika aktörer på ett adekvat sätt och på så sätt inte tagit hänsyn till skattebetalarnas intressen. Enligt tilldelningsbeslutet har 11 av 12 aktörer diskvalificerats och därför har inte en relevant grund för konkurrensutsättning givits varken för kommunen eller anbudslämnande företag.

Kommunen yrkar att Kreation AB:s ansökan avslås och anför bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget finns det väl beskrivet hur utvärdering av tjänsten skulle ske samt vilka krav som ska vara uppfyllda för att kunna delta i utvärderingen. I punkt 4.4 i förfrågningsunderlaget finns ett krav på att leverantören i anbudet ska lämna en redovisning med metod/beskrivning av tänkta steg i processer, idéskiss och tidplan för projektet. Vidare ska leverantören redovisa hur mycket tid som läggs på arbetet totalt samt de olika delmomenten i processen. I anbudet från Kreation AB framgår inte hur tiden fördelas mellan de olika delmomenten i processen. Upphandlande myndigheten anser att utvärderingen har skett på ett affärsmässigt sätt där inkomna anbud har behandlats enligt principer för likabehandling samt icke-diskriminering. Konkurrens uppnås genom att annonsering har skett och anbud har inkommit i den aktuella upphandlingen. Det faktum att 11 av 12 anbud förkastats påverkar inte graden av konkurrens. Upphandlingen har skett på det sätt som LOU föreskriver för att uppnå god konkurrens. Anbudsgivarna har haft samma förutsättningar för anbudsgivning och därmed har också konkurrens uppnåtts.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 4 § LOU får allmän förvaltningsdomstol efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada överpröva en upphandling.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att han lidit eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande enheten brutit mot LOU.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller samtliga förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. skall-krav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Kraven måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet.

Av punkt 3.10 i förfrågningsunderlaget framgår att varje skall-krav måste besvaras. Ofullständiga anbud får kommunen inte behandla. Enligt punkt 4.4 ska leverantören lämna en redovisning med metod/beskrivning av tänkta steg i processer, idéskiss och tidplan. Redovisa hur mycket tid som läggs på arbetet totalt samt de olika delmomenten i processen.

Enligt punkt 6 i förfrågningsunderlaget kommer anbuden att prövas i två steg, kvalificeringsfasen och utvärderingsfasen. Enligt punkt 6.3 kommer kommunen att anta det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga med hänsyn taget till följande kriterier, vilka kommer att viktas enligt följande : Pris 35 %, Arbetsmodellernas kvalitet 25 %, Personalens kompetens och erfarenhet 25 % och Referenstagning 15 %.

Av kommunens tilldelningsbeslut den 26 mars 2012 framgår att tolv anbud inkommit varav elva anbud har förkastats. Kreation AB:s anbud har förkastats då bolaget inte uppfyllde kravet på att redovisa tid för varje delmoment i processen.


Kreation AB har i sitt anbud lämnat redovisning av hur genomförandet av uppdraget är tänkt. Kreation AB har inte redovisat hur mycket tid som ska läggas på de olika delmomenten i processen. Kreation AB:s anbud uppfyller därmed inte ställt skall-krav. I en upphandling är det inte tillåtet att ställa ovidkommande krav som begränsar konkurrens. Förvaltningsrätten finner det inte visat att ställt krav är ovidkommande eller oproportionerligt.

Kommunens förfrågningsunderlag får anses vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kunnat avgöra vad kommunen tillmäter betydelse vid upphandlingen och därigenom även skapa sig en bild av möjligheten att lägga ett konkurrenskraftigt anbud. Dessutom har det i aktuell upphandling inkommit tolv anbud och får anses vara tillräck-

ligt många för att inte konkurrensen ska snedvridas. Det är inte visat annat än att utvärderingen har skett enligt gällande bestämmelser i LOU.

Förvaltningsrätten finner således att de omständigheter som Kreation AB åberopat inte medför att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag. Kreation AB:s ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Elisabeth Lewin



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 vartill 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1D LOU