



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UMEÅ**

DOM
2019-04-17
Meddelad i Umeå

Mål nr
312-19

SÖKANDE

TM Konsult, 556331-8012
Storgatan 103
921 32 Lycksele

MOTPART

Umeå kommun
901 84 Umeå

KONKURRENSVERKET	
2019-04-17	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling - LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 93753

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 193 901 05 Umeå	Nygatan 45 (Tingshuset)	090-17 74 00 E-post: forvaltningsratteniumea@dom.se www.forvaltningsratteniumea.domstol.se	090-13 75 88	måndag–fredag 08:00–12:00 13:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Umeå kommun (kommunen) genomför en upphandling av Tekniska konsulttjänster 2018 Del 1 (dnr 18142). Kommunen agerar som inköpscentral och avser att efter genomförd upphandling teckna avtal från vilket även ett antal andra upphandlande myndigheter/enheter är avropsberättigade.

TM Konsult (TM) ansöker i förvaltningsrätten om överprövning av upphandlingen.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan.

VAD PARTERNA SAMMANFATTNINGVIS HAR ANFÖRT

TM

Kommunen har vid anbudsutvärderingen summerat referenspoäng på ett sätt som TM inte kan acceptera. Kommunen har avrundat 26,66 poäng till 26 poäng. 26,66 poäng skulle rätteligen ha avrundats till 27 poäng vilket skulle ha gett ett betydligt bättre mervärdesavdrag (-16) i utvärderingen.

Kommunen menar nu i efterhand att exempelvis 26,9 också skulle avrundas till 26, vilket är ett matematiskt fel. Att sådan metod skulle användas vid utvärderingen framgår inte av upphandlingsdokumenten.

Upphandlingsdokumenten har varit otydliga då det inte angetts att svensk avrundning inte gäller, det anges inte heller att poäng måste uppnå ett heltal för att få ett visst värde.

Kommunen har brutit mot LOU och den s.k. transparensprincipen då man inte hållit sig till det upphandlingsdokument som tagits fram. Under upphandlingens gång har förutsättningarna för upphandlingen ändrats då

kommunen använt en helt egen metod för avrundning av de helt avgörande värdena.

Kommunen

Upphandlingen omfattar 14 olika teknikområden där vart och ett av områdena är en avgränsad upphandling. Denna överprövning gäller för teknikområde 7.0 Arkitektur i byggnader. Därför gäller förlängd avtalsspärr på grund av denna överprövning endast teknikområde 7.0 Arkitektur i byggnader.

I bilaga "Utvärderingsmodell" framgår hur poäng som referenser gett ska beräknas, formeln är "Referenspoäng 90 möjliga poäng/3 referenser". Det anges inte att någon avrundning ska ske.

Av punkten 7.0.8 i bilagan framgår under kolumnen "Beskrivning" inom vilket poängspann man ska hamna för att få ett visst värde i utvärderingen. TM har av sina referenser fått bedömning enligt följande; 29, 26 och 25 poäng vilket totalt blir 80/3 lika med 26,66. I utvärderingsmodellens beskrivning av poängspannen finns angivet 24–26 och nästa steg blir 27–29. Inte heller här har angetts att avrundning av anbudsgivarens poäng ska ske. Kommunen har valt att ange den exakta summan som anbudsgivaren har fått av sina referenser. Bedömningen är därför att referenspoängen inte har uppnått värdet 27 och TM:s anbud har fått värdet för 24–26 då 26 är det man uppnått. Alla anbudsgivare är bedömda på samma sätt vilket framgår av anbudssammanställningen.

Sammanfattningsvis har kommunen genomfört utvärdering och poängredovisning på ett tydligt sätt och har också använt samma princip för poängbedömning för alla anbudsgivare. Den modell som redovisats är den mest rättvisa då varje anbudsgivare får poäng för den nivå man verkligen uppnått och inte för någon högre nivå som man bevisligen inte uppnått. TM

har uppnått 26 men inte 27 poäng och har därför fått värde för 26 poäng. Kommunen har inte heller i något upphandlingsdokument angett att avrundning av värden ska ske. Alla anbudsgivare har bedömts på ett lika-behandlande och icke-diskriminerande sätt.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (20 kap. 6 § första stycket LOU).

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

TM menar att kommunens sammanräkning av deras tre referenters poängbedömningar varit felaktig.

Under punkten 7.0.8 i upphandlingsdokumentens utvärderingsmodell anges hur poängsättning utifrån referenternas bedömningar ska göras.

7.0.8 Bedömning

Anbudsgivare ska själv skicka bilaga 8.3 till sina 3 angivna referenser. Referenslämnare ska sen skicka sin poängbedömning till den i referensbilagan angivna mottagaren hos köparen. Om anbudsgivaren senaste 3 åren utfört uppdrag åt Umeå kommun ska i första hand minst en (1) referens från Umeå kommun anges.

Definition

Ger ett avdrag/påslag på jämförelsetalet med angiven definition.

Poäng	Beskrivning	Värde
0	Referenspoäng 90 möjliga poäng /3 referenser. 0-2 poäng	20,00
1	Referenspoäng 90 möjliga	16,00

2	poäng /3 referenser. 3-5 poäng Referenspoäng 90 möjliga	12,00
3	poäng /3 referenser. 6-8 poäng Referenspoäng 90 möjliga	8,00
4	poäng /3 referenser. 9-11 poäng Referenspoäng 90 möjliga	4,00
5	poäng /3 referenser. 12-14 poäng Referenspoäng 90 möjliga	0,00
6	poäng /3 referenser. 15-17 poäng Referenspoäng 90 möjliga	-4,00
7	poäng /3 referenser. 18-20 poäng Referenspoäng 90 möjliga	-8,00
8	poäng /3 referenser. 21-23 poäng Referenspoäng 90 möjliga	-12,00
9	poäng /3 referenser. 24-26 poäng Referenspoäng 90 möjliga	-16,00
10	poäng /3 referenser. 27-29 poäng Referenspoäng 90 möjliga	-20,00
	poäng /3 referenser. 30 poäng	

TM har av sina referenter fått 29, 26 respektive 25 poäng, vilket ger ett medelvärde om 26,66 poäng. Förvaltningsrätten har förståelse för TM:s uppfattning att den poängen, enligt vanliga avrundningsregler, bör avrundas till 27 poäng. Som utvärderingsmodellen är utformad anser förvaltningsrätten dock att kommunen haft fog för sin poängsättning, dvs. för att komma upp till den poängnivå som ger avdrag om 16 poäng från jämförelsetalet måste medelvärdet, utan avrundning, rent faktiskt uppgå till 27. Det har vidare inte framkommit annat än att kommunen varit konsekvent med att heltal ska uppnås för varje poängnivå och således poängsatt anbuden på ett likabehandlande sätt.

På grund av det anförda, och då det inte heller i målet i övrigt framkommit att förfarandet vid upphandlingen skulle strida mot någon bestämmelse i LOU eller mot någon av de upphandlingsrättsliga principerna, ska ansökan avslås.

Upplysningsvis kan nämnas att förvaltningsrätten denna dag även avgjort ett annat mål, mål nr 370-19, avseende samma upphandling. Förvaltningsrätten har i det målet beslutat att upphandlingen, såvitt avser teknikområden 3.0 Arkitekt inredning, 5.0 VVS, 6.0 Konstruktion bygg, 7.0 Arkitektur i byggnader, 9.0 Planarkitekt, 10.0 Styr och övervakning i byggnader och 13.0 Storkökskonsult, ska göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Josefine Lloyd
Förvaltningsrättsfiskal

Målet har föredragits av Christina Röckner.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.