



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Anna Aktermo

DOM
 2010 -10- 07
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 12387-10 E

2010-10-13

SÖKANDE

Ramböll Sverige AB, 556133-0506
 Box 17009
 104 62 Stockholm

Ans	
Önr	
Doss	Andel

MOTPART

Lunds kommun
 Rådhuset, Box 41
 221 00 Lund

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling, LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår yrkandet om ingripande enligt LOU.

YRKANDEN M.M.

Lunds kommun genomför upphandling av ”Spår på Lundalänken – Konsult för förstudie”. Upphandling görs i enlighet med reglerna om ett förenklat förfarande enligt LOU. Genom beslut den 1 september 2010 tilldelades Kreera Samhällsbyggnad AB kontraktet.

Ramböll Sverige AB (Ramböll) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen får avslutas först efter att Lunds kommun vidtagit rättelse på så sätt att vinnande anbud förkastas och förnyad anbudsutvärdering görs och i andra hand att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska göras om.

Lunds kommun bestrider Rambölls yrkanden.

Förvaltningsrätten har i beslut den 10 september 2010 förordnat att upphandlingen inte får avslutas intill dess annat beslutas.

PARTERNAS ARGUMENTATION

Ramböll

Lunds kommun har brutit mot 1 § 9 § LOU – i första hand mot principen om likabehandling – genom att kommunen i anbudsutvärderingen valt att tilldela Ramböll en lägre poäng avseende utvärderingskriteriet Organisation och bemanning i förhållande till övriga anbudsgivare. Rambölls organisation och bemanning är minst likvärdig den som presenteras i det vinnande anbudet och överträffar till och med denna på många av de punkter som enligt förfrågningsunderlaget ska utgöra bedömningskriterier. Rambölls anbud kom efter genomförd utvärdering på tredje plats, efter Kreera och Tyréns anbud. Av de tre högst rankade anbuderna erhöll Ramböll ett lägre mervärde (400) beträffande Organisation och bemanning än de två

jämförelseanbudet (600). Ramböll har erhållit ett i förhållande till jämförelseanbudet för lågt mervärde avseende kriteriet utifrån angivna bedömningskriterier. Om Ramböll erhållit samma mervärde som jämförelseanbudet skulle Ramböll ha tilldelats uppdraget. Ramböll riskerar därför att lida skada av utvärderingen. Lunds kommun har inte kunnat redogöra för eller motivera skillnaden i poängsättningen.

Enligt p. 8 i avsnitt 2.5.4. i Upphandlingsföreskrifter ska utvärderingen av kriteriet Organisation och bemanning baseras på redovisning av tilltänkt organisationsstruktur och bemanning av uppdraget, CV för personal samt redogörelse för hur anbudsgivaren säkerställer att tillräckliga resurser med rätt kompetens tillförs uppdraget i rätt tid och rätt omfattning. Anbudet har poängsatts mot den målformulering som anges i 4.3.1. i Upphandlingsföreskrifter: *Målet är att Beställaren alltid ska ha tillgång till rätt organisation med rätt kompetens för genomförande av förstudien.* Det finns åtminstone tre omständigheter, som var för sig och definitivt sammantaget gör att Rambölls lägre poäng i förhållande till jämförelseanbudet för det aktuella kriteriet är omotiverat. Ramböll erbjuder en organisation med (1) kompetenser och erfarenheter som minst motsvarar både Kreera och Tyréns. Ramböll redogör (2) på ett tydligare sätt än både Kreera och Tyréns hur man avser bemanna uppdraget samt hur man (3) säkerställer att tillräckliga resurser med rätt kompetens tillförs uppdraget.

En översiktlig resurssatt tidsplan (ATR-plan) ska enligt upphandlingsföreskrifterna bifogas anbudet. Den syftar till att ge information om bl.a. med vilka/hur stora resurser och när i tiden konsulten avser bemanna uppdraget, d.v.s. information som är användbar för bedömning av anbudsgivarnas uppfyllelse av kommunens målformulering. Tyréns har endast angivit antalet timmar för varje steg men inte resurser medan Kreera har angivit resurser, men inte fördelat timmarna. För kommunen är det svårt att se hur konsulten kommer att bemanna projektet, vilket torde försvåra bedömningen

av hur väl anbudsgivaren uppfyller kommunens målformulering i 4.3.1. Av Rambölls ATR-plan framgår både resurser och fördelning av timmar på dessa. Ramböll, och även Tyréns, har en organisation bestående av kompetensansvariga samt handläggare. Kreeras organisation består endast av kompetensansvariga. Denna organisation är mycket sårbar, och det kan ifrågasättas hur Kreera avser säkerställa att tillräckliga resurser med rätt kompetens tillförs uppdraget i rätt tid och i rätt omfattning. Ramböll anser att Kreera inte redogör för detta i sitt anbud så som föreskrivs i p. 8 i avsnitt 2.5.4. i Upphandlingsföreskrifter. Detta framgår inte heller av ATR-planen. Även om ATR-planen inte ingår i utvärderingen så visar denna hur de tänkta resurserna planeras användas i uppdraget.

Ramböll anser vidare att Kreera inte uppfyller skall-krav avseende föreslagna uppdragsansvarig samt att det kan ifrågasättas om Kreera uppfyller vissa övriga skall-krav.

Lunds kommun

Rambölls grunder för ansökan kan delas upp i två delar; dels påstås att Lunds kommun brutit mot principen om likabehandling vid utvärderingen, dels att det vinnande anbudet inte uppfyller ställda skall-krav. För det fall förvaltningsrätten skulle anse att Kreeras anbud inte uppfyllt ställda kompetenskrav men inte brutit mot principen om likabehandling bör Rambölls ansökan avslås då Ramböll inte i detta fall lidit skada eftersom Ramböll ändå inte skulle ha tilldelats uppdraget då Tyréns anbud återfinns som nummer två efter Kreera i utvärderingen.

Utvärderingen avseende kriteriet Organisation och bemanning är genomförd i enlighet med förfrågningsunderlaget. Kreeras anbud såvitt avser Organisation och bemanning innehåller en ytterst gedigen beskrivning av den tilltänkta organisationsstrukturen och bemanningen av uppdraget vilket inkluderar omfattande information om tillgänglig kompetens och resurser

samt om den ansvariga personalen och deras biträdens yrkeserfarenhet och kvalifikationer. Sammantaget Kreeras anbud i denna del bedömts som utomordentligt bra. Kreeras förslag till Organisation och bemanning bedömdes således svara mycket bra upp mot Beställarens mål innefattande en mycket bra redogörelse och konkretisering i svaret och erhöll därför 3 poäng. Rambölls anbud i denna del har sammantaget bedömts svara bra upp mot Beställarens mål och har därför erhållit 2 poäng. Ramböll hänvisar bl.a. till efterfrågad ATR-plan vid sitt påstående om brott mot likabehandlingsprincipen. Denna ingår inte vid utvärderingen av kriteriet utvärderingen av kriteriet Organisation och bemanning.

Lunds kommun anser att Kreera definitivt uppfyller de ställda skall-kraven.

DOMSKÄL

Relevanta bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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 om proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 1 och 2 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet 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 förvaltningsrätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förvaltningsrättens bedömning

Ramböll har angripit poängsättningen i utvärderingen avseende kriteriet Organisation och bemanning och menar att bolaget har tilldelats för få poäng i denna del i förhållande till anbudsgivarna Kreera och Tyréns som hamnat på första och andra plats vid utvärderingen och att likabehandlingsprincipen därmed har åsidosatts. Utvärderingen i denna del ska enligt förfrågningsunderlaget (4.3., 2.5.8.) baseras på anbudsgivarens förslag till Organisation och bemanning som ska bifogas anbudet och vilken poängsätts mellan 0 och 3 i förhållande till hur väl förslaget svarar upp mot målet att beställaren alltid ska ha tillgång till rätt organisation med rätt kompetens för genomförande av förstudien. Enligt förfrågningsunderlaget (4.3.1.) tilldelas anbudsgivare vars förslag till organisation och bemanning sammantaget svarar mycket bra upp mot beställarens mål och där redogörelse och konkretisering i svaret är mycket bra 3 poäng, medan ett förslag som sammantaget svarar bra upp mot beställarens mål och där redogörelse och konkretisering i svaret är bra ger 2 poäng. Av utvärderingsprotokollet framgår att Kreera och Tyréns erhållit 3 poäng för kriteriet ifråga (vilket ger ett mervärde på 600) samt att övriga anbudsgivare som gått vidare till utvärdering, däribland Ramböll, tilldelats 2 poäng (vilket ger ett mervärde på 400). Det är enligt förvaltningsrätten inte visat att Lunds kommun avvikit från vad som anges förfrågningsunderlaget eller agerat i strid med likabehandlingsprincipen i aktuell del av utvärderingen. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger därför inte med hänvisning till vad Ramböll anfört i denna del.

Ramböll har vidare gjort gällande att vinnande anbudsgivare, Kreera, inte uppfyller vissa obligatoriska krav, s.k. skall-krav, och därför borde ha förkastats. Eftersom Ramböll placerat sig på tredje plats vid utvärderingen har bolaget inte lidit eller kunnat komma lida skada för det fall Kreeras anbud inte skulle anses uppfylla de obligatoriska kraven och därför rätteligen borde ha uteslutits. Något ingripande enligt LOU kan redan på denna grund

inte bli aktuellt varför det saknas skäl för förvaltningsrätten att i sak ta ställning till om Kreeras anbud uppfyller de obligatoriska kraven eller inte.

Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten således inte att Ramböll anfört några omständigheter som kan läggas till grund för ingripande enligt LOU och bolaget ansökan ska därför avslås.

Rättens interimistiska beslut från den 10 september 2010 upphör därmed att gälla. Rätten erinrar om att när ett upphandlingskontrakt har tecknats kan ett överklagande av denna dom inte prövas efter det att tio dagar gått från domens meddelandedag, om inte kammarrätten dessförinnan fattar ett interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas. Detta gäller även om domen överklagas inom den anvisade tiden tre veckor.

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



Hans Emanuelsson



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 nå 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.