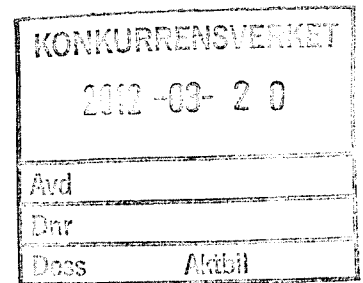




FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Maria Nyström

DOM
2012-03-19
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 717-12 E



SÖKANDE

Trust Partner Malmö AB, 556683-9949
 Stora Nygatan 25
 211 37 Malmö

Ombud: Christina Möll
 Europakontoret i Skåne AB
 Övre västersjövägen 106
 266 97 Hjärnarp

MOTPART

Region Skåne
 291 89 Kristianstad

Ombud: Åsa Nordström
 Region Skåne
 Avdelningen för juridik
 291 89 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Trust Partner Malmö AB:s ansökande om ingripande enligt LOU.

YRKANDEN M.M.

Region Skåne genomför upphandling av ramavtal avseende konsulttjänster inom chefs- och ledarutveckling. Upphandlingen genomförs som ett selektivt förfarande enligt LOU. Av tilldelningsbeslut meddelat den 20 januari 2012 framgår att Region Skåne kommer att teckna avtal med Cordicon AB MiL Institute och Canea Partner Group AB inom avtalsområde A, med Cordicon AB, MiL Institute, Epistema AB, INDEA AB och Canea Partner Group AB inom avtalsområde B samt med Cordicon AB, Epistema AB, MiL Institute, Lorensbergs Organisationskonsulter AB och Kontura International AB inom avtalsområde C.

Trust Partner Malmö AB (Trust) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att rättelse ska ske på ett sådant sätt att deras anbud tas med i utvärderingen. Till stöd för sin talan anför Trust i huvudsak följande. Av tilldelningsbeslutet kan utläsas att Trust inte ansågs uppfylla skullkravet på att en presentation (lösningssmodell) endast fick omfatta tre sidor. Region Skåne har felaktigt räknat in ytterligare en bilaga (bilaga 3 a som inte är en beskrivning av lösningssmodellen, men en fokusering på förfrågningsunderlagets krav) i sökandens anbud till presentationen, således att den tre-sidiga presentationen ansågs uppfylla fyra sidor. Sökandens bilaga 3 b (3 sidor) till varje anbudsområde är en beskrivning av lösningen för anbudsområde. En anbudsgivares svar kan innehålla många sidor, det är inte att tala om hur många sidor Trust har lämnat, utan hur många sidor som gömmer sig under rubriken "Fiktivt program", eftersom det är innehållet under denna rubrik som inte får överskrida tre sidor. Trust har inte under rubriken "Fiktivt program" redovisat annat än en lösningssmodell omfattande tre sidor och svarat i enlighet med kravspecifikationen. Trust har därför på felaktiga grunder uteslutits från egentlig anbudsprövning. Ett krav på högsta antal sidor i form av tre sidor är ett krav som bör värderas i ljuset av proportionalitetsprincipen. Att utesluta en anbudsgivare för att

dennes sammanfattning av förfrågningsunderlagets fokusområden räknas med till lösningsmodellen står i strid med proportionalitetsprincipen.

Region Skåne bestrider bifall till ansökan och anför följande. Enligt kravspecifikationen punkt 3, ska anbudsgivares svar omfatta tre A 4 sidor inklusive eventuella illustrerade bilder/figurer. Med anbudsgivarens svar avses dokument med innehåll avseende punkt 3 i kravspecifikationen i dess helhet. Termen svar används genomgående för att beskriva vad som ska omfatta högst tre A 4 sidor. Trust har delat in sitt svar i två bilagor, en sammanfattning av uppdragsberättelsen på en A 4 (bakgrundsbeskrivning) och en presentation (lösningsbeskrivelse) på tre A 4 sidor. Trust har gjort en tolkning att svar innebär lösningsbeskrivelsen, dock har inga andra termer än svar använts. Region Skåne har inte efterfrågat att anbudsgivarnas svar ska innefatta en bakgrundsbeskrivning. Om anbudsgivaren likväl anser det relevant att ta med bakgrundsbeskrivning i sitt svar ska den räknas in i de tre sidor som svaret maximalt får omfatta. Så har även de övriga anbudsgivarna tolkat instruktionerna. Genom att bryta ut bakgrundsbeskrivningen och lägga den i en egen bilaga har sökanden frigjort utrymme för sin lösningsbeskrivelse och kan använda plats i de tre sidorna enbart till detta. Region Skåne anser att bilagorna 3 a och 3 b i sökandens anbud tillsammans utgör svar på punkt 3 ”fiktivt utvecklingsprogram” och att detta svar således innehåller fyra sidor och därmed, för många sidor. Sökanden har även en annan rubricering än den i kravspecifikationen, vilket innebär att det saknas utrymme för annan tolkning av bilagorna 3 a och 3 b. Det skulle vara emot likabehandlande och transparens att godkänna att anbudsgivaren delar upp sitt svar i olika bilagor för att sedan enbart räkna sidorna i en av dessa bilagor. Trusts tolkning skulle innebära att andra anbudsgivare riskerar att gå miste om en betydande mängd utrymme i sitt svar, vilket skulle leda till att de inte tilldelas lika hög poäng som om de hade använt hela utrymmet till beskrivning motsvarande Trusts lösningsbeskrivelse. Den upphandlande myndigheten har att ställa lämpliga krav för upp-

handlingen. Kravet har ställts mot bakgrund av att det bedömts vara relevant, lämpligt och nödvändigt i Region Skånes arbete att på likabehandlande och transparent sätt utvärdera anbudsgivarnas fiktiva uppdrag. Förfrågningsunderlaget är förenligt med likabehandlings- och proportionalitetsprincipen.

DOMSLUT

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 proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 1 och 5 §§ LOU (i här tillämplig lydelse före den 1 november 2011) 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.

Av förfrågningsunderlagets kravspecifikation, under delområde A-C, punkten 3. Fiktivt utvecklingsprogram, framgår att anbudsgivarens anbudssvar *skall omfatta max tre A 4 sidor inklusive eventuellt illustrerade bilder/figurer*. Anbudsgivaren ska använda teckensnittet Times New Roman, storlek 12, eller motsvarande.

Förvaltningsrättens bedömning


Av utredningen i målet framgår att Trust i sitt anbudssvar, bilaga 3 b, i delområde A-C har beskrivit fiktivt utvecklingsprogram med 3 sidor. Utöver detta har Trust bifogat ytterligare en bilaga, 3 a, vari de har sammanfattat kraven och förutsättningarna för uppdraget. Förvaltningsrätten finner,

liksom Region Skåne, att bilaga 3 a tillhör anbudssvaret för delområde A-C, punkten 3. Förutsättningarna som tagits upp i bilaga 3 a finns redan beskrivna i Region Skånes kravspecifikation för alla delområden. Trust har dock inte ordagrant återgett vad som står i Region Skånes kravspecifikation, utan brutit ut kraven på ett mer överskådligt sätt. Vidare kan man av bilagan utläsa ytterligare förutsättningar för beskrivningen av uppdraget, som inte framgår av Region Skånes kravspecifikation. Således innehåller bilaga 3 a information som inte funnits med i Region Skånes kravspecifikation. Förvaltningsrätten finner därmed att Trusts anbud får anses omfatta fyra A 4 sidor. Med hänsyn härtill och till att det klart framgår av skallkravet att svaret endast ska innehålla tre A 4 sidor finner förvaltningsrätten att Trust inte uppfyllt det av Region Skåne ställda skallkravet.

Det finns enligt förvaltningsrätten inget som hindrar att en upphandlande myndighet kräver att anbudsgivarna begränsas i hur många sidor ett anbud får vara. Förvaltningsrätten finner att förfrågningsunderlaget är klart och tydligt formulerat och har tillämpats lika för alla anbudsgivare. Det av Region Skåne ställda skallkravet kan inte anses vara oproportionerligt.

Mot bakgrund av ovan, och vad som i övrigt framkommit i målet, finner förvaltningsrätten att Region Skånes agerande inte står i strid med någon av de grundläggande principerna i LOU eller gemenskapsrättens regler för offentlig upphandling. Det saknas därför förutsättningar för ingripande enligt LOU. Ansökan ska därför avslås.

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


Madeleine Westberg



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 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 uppgive 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 3109/1B LOU