



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Föredraganden
 Annelie Gustafson

DOM
 2018-07-25
 Meddelad i Falun

Mål nr
 2136-18

SÖKANDE

Ecenea Procurement AB, 556977-2204
 Smedvreten 3
 811 95 Järbo

MOTPART

Landstinget Dalarna
 Box 712
 791 29 Falun

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2018-07-25	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och beslutar att upphandlingen inte får avslutas förrän en ny anbudsutvärdering har gjorts där Ecenea Procurement AB:s anbud inte förkastas på den grunden att de har lämnat ett anbud på 0 kr/tim för kvalitetsgranskare.

Dok.Id 225713

Postadress Box 45 S-791 21 Falun	Besöksadress Kullen 4	Telefon 023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	Telefax 023-383 00 80	Expeditionstid måndag–fredag 08:00–12:00 13:00–16:00
---	---------------------------------	--	---------------------------------	--

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Landstinget Dalarna genomför genom ett öppet förfarande enligt lagen om (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU) en upphandling av upphandlingskonsult (dnr LD17033969). Tilldelningsbeslut fattades den 4 maj 2018. Av upphandlingsrapporten framgår att Ecenea Procurement AB:s (Ecenea) anbud ej uppfyller kravet på prissättning och bedöms ofullständigt.

Ecenea yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett i form av en ny anbudsutvärdering där bolagets anbud ses som fullständigt och tas i beaktande eftersom anbud har lämnats i enlighet med upphandlingsdokumenten och Landstinget Dalarna har felaktigt uteslutit bolagets anbud. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om eftersom utvärderingsmodellen är bristfällig. Ecenea anför i huvudsak följande. Enligt de Administrativa föreskrifterna ska anbudsgivaren lämna anbudspriser som inkluderar samtliga med uppdraget förenade kostnader. Prisbilagan är uppdelad i tre separata konsultkategorier där bolaget har lämnat pris för alla tre kategorier vilka totalt uppgår till 1000 timmar. Pris för kvalitetsgranskare har angetts till 0 kr/tim. I anbudet har angetts att bolaget för upphandlingsuppdrag inte tar betalt för momentet kvalitetsgranskning eftersom det är ett intern arbetsmoment och inte en kostnad som belastar kunden. Landstinget Dalarna menar felaktigt att ett anbudspris på 0 kr/tim för kvalitetsgranskare innebär att prisfrågorna inte har besvarats korrekt. Innan bolagets anbud förkastades ställde Landstinget Dalarna frågan vad som händer om de har behov av kvalitetsgranskning av t.ex. deras egna upphandlingar. Bolaget svarade då att de för kvalitetsgranskare debiterar 0 kr. Detta innebär att om Landstinget Dalarna endast avropar kvalitetsgranskning av andra dokument än de bolaget arbetat fram gäller offererat anbudspris på 0 kr/tim. Bolagets anbud omfattar således alla kostnader för Landstinget Dalarna och upphandlingsdokumenten innehåller inte något förbud mot att lämna ett pris på 0 kr. Om bolagets anbud hade kvalificerats och utvärderats hade bolaget haft

stora möjligheter att vinna upphandlingen eftersom bolagets anbudspris är lägre än vinnande anbudsgivares anbudspris.

Landstinget Dalarna anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför i huvudsak följande. I de Administrativa föreskrifterna framgår omfattningen av den upphandlande tjänsten och det ställs krav på att anbudet bl.a. ska omfatta Utvärderings- och prisbilaga, där det framgår att timpris ska lämnas för olika professioner – däribland annat för kvalitetsgranskare. Ecenea har offererat ett pris om 0 kr/tim för kvalitetsgranskare och lämnat en kommentar där det framgår att Ecenea inte tar betalt för momentet kvalitetsgranskare för upphandlingsuppdrag. I upphandlingen har dock även efterfrågats rådgivning och/eller stöd i avgränsande moment för enskilda upphandlingar. Eceneas kommentar klargjorde att anbudspriset inte avsåg det avgränsande arbetsmomentet kvalitetsgranskning annat än i de fall granskningen skulle komma att ingå i hela upphandlingsuppdrag. Genom sin kommentar bekräftade Ecenea att anbudet inte innehållit samtliga i upphandlingsdokumentet efterfråga obligatoriska uppgifter och anbudet har rätteligen förkastats. Ecenea har över huvud taget inte lämnat något pris/tim såvitt avser kvalitetssäkring såsom avgränsat arbetsmoment eftersom anbudet om 0 kr endast avsåg den kvalitetsgranskning som naturligen ingår vid utförande av hela upphandlingsuppdrag. Ecenea har därmed lämnat ett orent anbud och inte uppfyllt samtliga obligatoriska krav. Anbudet har därmed rätteligen förkastats.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för rättens prövning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Ecenea anfört är visat att Landstinget Dalarna brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Ecenea lidit eller kan komma att lida skada (20 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndighet ska behandla

leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

En anbudsgivare har själv att bestämma vilka priser som vederbörande vill offerera i en upphandling. Landstinget Dalarna har i upphandlingsdokumenten begärt att anbudsgivarna ska prissätta tre konsultkategorier om totalt 1000 timmar. Ecenea har fyllt i och prissatt alla tre konsultkategorier och där offererat 0 kr/tim för kvalitetsgranskare. Av utredningen i målet framgår att Landstinget Dalarna till Ecenea har efterfrågat ett förtydligande för de avrop av kvalitetsgranskning som avser upphandlingar Landstinget Dalarna genomför på egen hand. Ecenea har då uppgett att det för kvalitetsgranskare debiteras 0 kr, enligt anbud. Enligt förvaltningsrättens mening är det tydligt att Ecenea inte gör någon skillnad när tjänsten kvalitetsgranskare avropas, oaktat om det rör sig om dokument som Ecenea eller Landstinget Dalarna har författat. Något förbud mot att lämna ett nollanbud i upphandlingen finns inte och det har inte framkommit att Ecenea har lämnat någon orent anbud. Landstinget Dalarna har således inte haft fog att förkasta Eceneas anbud på denna grund.

Ecenea får till följd härav anses ha lidit eller kan komma att lida skada. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger därmed. Eftersom bristerna inte är hänförliga till det konkurrensuppsökande skedet är rättelse en tillräckligt ingripande åtgärd (jfr RÅ 2005 ref. 47). Upphandlingen ska därmed rättas på så sätt att Eceneas anbud inte ska vara förkastat på den grunden att de lämnat ett nollanbud avseende kvalitetsgranskare.

Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1C).

Eva Karlsson Helghe
rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

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

Prövningstillstånd i kammarrätten

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nå för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.