



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LULEÅ

DOM
2011-05-18
Meddelad i
Luleå

Mål nr
619-11 E
D5

SÖKANDE

Profilcomponent Sweden AB, 556543-2605
Grafitvägen 4
461 38 Trollhättan

Ombud: Advokat Ulf Käll
Advokatfirman Vinge KB
Box 11025
404 21 Göteborg

MOTPART

Norrbottnens läns landsting
971 89 Luleå

SAKEN

Offentlig upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2011-05-19	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 16113

Postadress Box 849 971 26 Luleå	Besöksadress Skeppsbrogatan 41	Telefon 0920-29 54 90 E-post: forvaltningsrattenilulea@dom.se www.dom.se	Telefax 0920-29 54 98	Expeditionstid måndag – fredag 09:00-12:00 13:00-16:00
--	--	---	---------------------------------	--

YRKANDEN M.M.

Norrbottens läns landsting (Landstinget) har genom en öppen upphandling upphandlat ”2010 Ambulansfordon typ B Ambsjv”. Enligt tilldelningsbesked daterat den 14 mars 2011 har upphandlingen tilldelats Euro-Lans AB. Profilcomponent Sweden AB (Profilcomponent) var en av tre anbudsgivare.

Profilcomponent Sweden AB har ansökt om överprövning och yrkat upphandlingen ska rättas på så sätt att bolaget erhåller ytterligare 2 poäng i utvärderingen med avseende på Kvalitativa kriterier.

Profilcomponent

Profilcomponent har som grund för sitt yrkande anfört i huvudsak följande. Bolaget har inte erhållit korrekt antal poäng i utvärderingen med avseende på det Kvalitativa kriteriet Funktion. Profilcomponent ska rätteligen ha ytterligare en (1) poäng avseende åtkomst till MobiMeds mätutrustning under Funktion, Vårdutrymmet. Att Profilcomponent uppfyller detta krav framgår av information på rad 116 i avsnitt 13.3 ”Förvaringsutrymmen, hållare” i Sammanställning av anbudsformulär. Efter att ha fått tillfälle till komplettering av anbudet framgår detta även av en komplettering till anbudet, bilaga 2.10. Vidare ska Profilcomponent ha ytterligare ha en (1) poäng avseende inredning innehållandes stöt- och ljudupptagande material, också detta under Funktion, Vårdutrymmet. Att Profilcomponent uppfyller detta krav framgår av punkt 2 i bilaga 2.11, Teknisk beskrivning av ambulanskonvertering NLL 2011. Det framgår även av den nämnda kompletteringen. Bolaget ska därför tilldelas totalt fem (5) poäng för det Kvalitativa kriteriet Funktion. Detta ger en faktor 3 vid beräkning av påslaget på anbudspriset.

Profilcomponent har lämnat det lägsta priset i upphandlingen men på grund av att bolaget poängsatts felaktigt så har det offererade priset belastats med ett för högt påslag vilket fått till följd att bolaget fått ett sämre jämförelsetal i utvärderingen än vad som borde ha varit fallet. Om Profilcomponent hade poängsatts på rätt sätt skulle Profilcomponent ha fått lägst jämförelsetal och därmed vunnit upphandlingen. Profilcomponent har därför lidit skada på grund av Landstingets felaktiga poängsättning.

Profilcomponent har i ett senare yttrande ansett att bolaget ska tilldelas ytterligare en poäng under Funktion, Vårdutrymme, för det andra delkriteriet under det första bör-kravet i punkten 15.1. Bolaget vill framhålla att både Mätutrustning och Flödesmätare är standard i ambulanser och de alltid är placerade vid vårdarsätet, åtkomligt med säkerhetsbältet fastspänt på vårdaren. Såsom en aktör insatt i aktuell bransch borde det vara känt för Landstinget. Profilcomponent vidhåller vidare att bolaget uppfyller kravet för stöt- och ljudupptagande material och därför ska tilldelas en poäng under det andra bör-kravet som avser inredningen. I sammanställningen saknas definition av vad som avses med "Inredningen". Det framgår inte heller *hur stor del* av inredningen som ska innehålla stöt- och ljudupptagande material. Otydliga definitioner ska tolkas till leverantörens fördel. Av inlämnad komplettering framgår även att ambulanserna fyller kravet på stöt- och ljudupptagande material. Där finns också ett ljudmätningsprotokoll som visar på ambulansernas ljudisolering.

Landstinget

Landstinget har motsatt sig bifall till ansökan. Enligt Landstingets uppfattning har utvärderingen av anbudet skett i enlighet med beskrivningen i förfrågningsunderlaget. Den gjorda poängsättningen av anbudet är också korrekt. Som stöd för sin inställning anför Landstinget i huvudsak följande.

Landstinget har i förfrågningsunderlaget ställt ett kvalitativt kriterie – ett så kallat bör-krav – gällande placeringen av hållaren för MobiMeds mätutrustning. Uppfyllandet av bör-kravet ger ett poäng. Profilcomponent har inte svarat på om deras ambulanser fyller detta krav. Svarsrutan är helt tom. Landstinget kontaktade därför bolaget för att få ett förtydligande kring var i deras anbud svar på bör-kravet om möjligt fanns. Detta för att säkerställa att Landstinget gjorde en korrekt bedömning eftersom Profilcomponents anbud innehöll 11 olika dokument med information. Profilcomponent skickade då in ytterligare ett antal olika dokument samt flertalet bilder. Vid anbudstillfället fanns inga bilder bilagda. I dokumentationen svarade Profilcomponent att de uppfyllde kravet samt hänvisade dels till en av de bilder som de kompletterat anbudet med och dels till svaret i anbudet gällande ett av de i upphandlingen obligatoriska kraven. Då Landstinget endast begärt uppgift om var i befintligt material som svaret gällande ställt bör-krav fanns, har Landstinget inte beaktat de nya uppgifterna som inlämnats eftersom kompletteringen ansågs strida mot likabehandlingsprincipen i LOU. Däremot har Landstinget i utvärderingen beaktat hänvisningen som Profilcomponent gjort i förtydligandet till svaret under 13.3 första punkten i inskickad svarsblankett. Förtydligandet avser det obligatoriska kravet på att ambulansen ska vara utrustad med hållare för mätutrustningen MobiMed M3000 inkl. tangentbord samt att hållarens placering ska kunna manövreras från vårdarplatsen och vara lätt åtkomlig för användning utanför fordonet. Landstinget har där ansett att Profilcomponent uppfyllt detta obligatoriska krav. Detta kan dock inte likställas med att anbudet per automatik uppfyller de kvalitativa kriterierna (bör-kravet) som används vid utvärdering. Bör-kravet gäller huruvida mätutrustningen kan nås från vårdarstolen *med bältet fastspänt*. Av Profilcomponents svar under punkt 13.3 framgår inte alls om det är möjligt. Svaret har mot bakgrund av att bör-kravet inte uppfyllts inte medfört några poäng i utvärderingshänseende.

Landstinget har vidare i förfrågningsunderlaget ställt ett bör-krav gällande huruvida inredningen innehåller stöt och ljudupptagande material, som ger ett poäng vid uppfyllande. Profilcomponent har inte besvarat uppfyllandet av detta bör-krav. Svarsrutan innehåller ingen information. Även här har Profilcomponent kommit in med ett helt nytt svar och hänvisat till en bilaga som inte fanns med vid den ursprungliga anbudsinslämningen. Inte heller dessa uppgifter har inte beaktats vid utvärderingen då det kunde ses som en väsentlig förändring av anbudet och att likställa med att inge ett nytt anbud. Profilcomponents påstående om att de skulle uppfylla börkravet genom sin hänvisning till punkt 2 i den tekniska specifikationen som skickats in vid anbudstillfället har inte ansetts motsvara börkravet då det endast är vissa delar av inredningen som motsvarar börkravet om stöt- eller ljudupptagande material. Profilcomponent har därför fått noll poäng gällande materialet på inredningen.

Landstinget har i ett senare yttrande ansett att Profilcomponent inte uppfyller de så kallade börkraven varken i avseende på mätutrustning (MobiMeds) eller flödesmätare. Anledningen till att Landstinget konstruerade dessa krav var delvis för att Landstinget inte med säkerhet kunde veta om alla ambulansfordon på marknader kunde uppfylla kraven på nåbarhet med bältet fastspänt. Landstinget har också vidhållit sin inställning till varför Profilcomponent inte tilldelats någon poäng för inredning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 9 § LOU anges principerna för offentlig upphandling. Upphandlande myndigheter ska 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 9 kap. 8 § LOU framgår att en upphandlande myndighet får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Den upphandlande myndigheten får vidare begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 § (ansökan om överprövning).

Enligt 16 kap. 5 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrättens bedömning

I aktuell upphandling har Landstinget angett att poängbedömningen av anbudets kvalitet avseende funktion ska gå till så att anbudsgivaren ska svara på detta i bilaga 4. Svaren kan poängsättas med max 10 poäng. I detta mål är endast Landstingets poängsättning av bör-kravet avseende vårdutrymmet under punkt 15.1 – som maximalt kan ge totalt 4 poäng – ifrågasatt. Profilcomponent har inte tilldelats någon poäng alls i den delen.

Av handlingarna i målet framgår att Profilcomponent i bilaga 4 i sitt anbud inte angett något svar alls på de två bör-krav som Landstinget ställt angående vårdutrymmet. Svarsrutorna är helt tomma.

Av inlämnat anbud framgår inte heller i övrigt att Profilcomponent uppfyller ställda bör-krav för vårdutrymmet för att bolaget ska kunna tilldelas de ytterligare poäng som bolaget gjort gällande i sin begäran om överprövning.

På grund av risken för särbehandling (jfr Kammarrätten i Stockholm dom i mål nr 3378-08) har Landstinget inte heller handlat fel som inte beaktat nya de uppgifter som Profilcomponent lämnat in efter anbudstidens utgång. Om uppgifterna hade beaktats hade det till och med stått i strid mot LOU.

Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att Profilcomponent inte har visat att Landstinget gjort en felaktig utvärdering av anbudet. Inte heller i övrigt har skäl för ingripande enligt LOU framkommit. Ansökan om överprövning ska följaktligen avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1C)

Förvaltningsrätten erinrar om den så kallade tiodagarsfristen i 16 kap. 10 § LOU.


Britt Dahlin



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

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 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 uppgi sitt namn, adress och telefonnummer.