



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

DOM
2010-03-29
Meddelad i
Härnösand

Mål nr

1965-10-E

Grupp 3

2010-03-30

Avg

Dnr

Dass

Aktbil

SÖKANDE

BKM Reklam AB, 556381-8672
Box 29
246 21 Löddeköpinge

MOTPART

Härnösands kommun
871 80 Härnösand

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning enligt LOU.

Dok.Id 2002

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611 - 34 98 00

E-post:
forvaltningsratteniharnosand@dom.se

Telefax
0611 - 34 98 10

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-15:00

Härnösands kommun har den 15 mars 2010 publicerat anbudsinvjudan avseende en samordnad upphandling av reklambyråtjänster (Dnr UPP 09/050.055). Till anbudsinvjudan har bifogats ett förfrågningsunderlag. Enligt förfrågningsunderlaget ska anbud vara inkommet senast den 12 april 2010 för att kunna prövas.

YRKANDEN M.M.

BKM Reklam AB (nedan bolaget) ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar att förvaltningsrätten ska fatta ett interimistiskt beslut om att kommunen inte får gå vidare med upphandlingen, samt att kommunen får rätta upphandlingen på så sätt att kravet på personliga möten tas bort. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. Kravet som avser personliga möten i förfrågningsunderlaget är diskriminerande mot andra anbudsgivare (leverantörer) än de som finns i närheten av Härnösand och strider därmed mot LOU. Dagens teknik med telefon, datorer, video eller annan teknisk utrusning, möjliggör möten på distans på ett fullgott sätt även om man inte befinner sig på samma ort och sparar även på miljön. Leverantörer ska behandlas lika oavsett var de befinner sig geografiskt och oavsett om mötena med kommunen hålls personligen eller på distans. Arbetet försvåras inte av att möten hålls där mötesdeltagarna är på olika orter. Bolaget anför vidare att kravet på personliga möten som ska hållas i Härnösand medför att bolaget lider ekonomisk skada eftersom reskostnaderna innebär att bolaget inte kan konkurrera på prismässigt lika villkor som ett bolag som finns i eller i närheten av Härnösand. Vidare anser bolaget att kravet på personliga möten i Härnösand är ett sätt att kringgå LOU för att kunna välja invanda kontakter som ligger geografiskt nära kommunen.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan om överprövning och anför i huvudsak följande. Kommunen har god erfarenhet av att samarbeta med reklambyråer. En framgångsfaktor för kommunen har varit den personliga kontakten med den reklambyrå som utför uppdrag. Genom personlig kon-

takt och möjligheten att träffas ansikte mot ansikte för att stämma av och ge beskrivningar av pågående projekt m. m. uppnås en god förståelse och känsla för arbetet. Detta är för kommunen ett tydligt behov som kan vara avgörande för kvaliteten och resultaten i de olika uppdragen. Därför har detta ställts som krav på leverantören i den aktuella upphandlingen. I uppdraget kommer ett antal projekt att drivas tillsammans med leverantören. I samband med ett sådant projekt ingår även projektledning hos leverantören, där presentationer är ett avgörande moment. Vid dessa presentationer finns ett stort behov från kommunens sida att personligen träffa projektledare och andra från leverantören för att få en muntlig presentation med diskussion och feedback för att på detta sätt få en så tydlig bild som möjligt av hur projektet fortlöper. Om detta endast skulle göras på dator, över telefon, brevlades och liknande kommer kommunen inte få samma resultat som vid ett personligt möte. Leverantören kommer också att behöva delta på plats för att få en lägesbeskrivning av objektet med omnejd vid t.ex. en marknadsföringskampanj eller liknande. I ett sådant omfattande, kreativt och mångsidigt uppdrag som detta åtagande innebär finns en fara med att överskatta tekniken. Det krävs att beställaren får ett tillfredsställande stöd från leverantören utifrån sitt behov. Därför måste valmöjligheten att få träffa leverantören finnas. Att använda teknik för att kommunicera t.ex. med videokonferens ställer krav på utbyggd teknik och teknisk kompetens hos kommunen. Denna teknik är inte tillräckligt utbyggd ute i organisationen och datorvanan hos dem som kommer att beställa uppdrag är inte heller alltid så hög att tekniken kan användas i tillräcklig utsträckning. Leverantörer som geografiskt sett befinner sig längre från kunden får högre transportkostnad/reskostnad. Detta gäller generellt och är inget speciellt för det nu aktuella uppdraget. Hänsyn kan inte tas till det som anförs om miljöaspekten på resor eftersom sådana miljökrav inte har ställts i upphandlingen. Det är den upphandlande myndigheten som avgör vad som ska upphandlas och hur tjänsten ska utföras. Det är ofrånkomligt att olika krav ekonomiskt påverkar leverantörer på olika sätt. Kommunen kommer inte

att kalla till onödiga möten och det är orimligt att kommunen ska anskaffa teknisk utrustning som ska vara kompatibel med leverantörens. Kravet uppfyller de gemenskapsrättsliga principerna om icke-diskriminering och likabehandling. Även proportionalitetsprincipen är uppfylld genom att kravet har ett legitimt syfte (video och liknande kan inte ersätta det personliga mötet). Det finns inte något mindre ingripande sätt att uppnå syftet och kravet är inte orimligt betungande för leverantören i förhållande till syftet.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS BESLUT

Enligt 16 kap. 2 § 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.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska en upphandlande myndighet 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.

Förfrågningsunderlaget

1.1 Bakgrund

Härnösands kommun har för avsikt att upphandla reklambyråtjänster för de aktiviteter som utförs inom Härnösands kommun. Det kan omfatta allt från idéarbete, medialt och arbete av strategisk art till framställning av foldrar och andra trycksaker, grafisk produktion (både digitalt och på papper). Uppdragen kräver organisation för projektledning, planering, genomförande och uppföljning.

1.2 Syftet med upphandlingen

Syftet med upphandlingen är att tillgodose behovet av reklambyråtjänster inklusive strategisk kommunikation och materialproduktion. Denna upphandling avslutas med att ramavtal tecknas för successiva avrop under avtalstiden.

3.1 Krav

Anbudsgivaren skall kunna leverera följande tjänster och kompetenser (se svars-mall – kravbeskrivning bilaga 3.1):

Strategisk kommunikation

- 3.1.1 Projektledning
- 3.1.2 Analys
- 3.1.3 Strategi
- 3.1.4 Rådgivning/utbildning

Materialproduktion

- 3.1.5 AD
- 3.1.6 Originalproduktion
- 3.1.7 Copy
- 3.1.8 Korrekturläsning
- 3.1.9 Bildbearbetning
- 3.1.10 Illustrationer
- 3.1.11 Mäss- och eventmaterial

Observera att ovannämnda tjänster skall ingå i anbudsgivarens egen verksamhet eller i eventuella nätverk alternativt underleverantörer.

- 3.1.12 Möten skall hållas i Härnösand

3.2 Miljöanpassad upphandling

Kommunen har antagit ”policy för miljöanpassad kommunal upphandling”, vilken utarbetats av kommunerna i Västernorrland gemensamt. Anbudsgivare skall bifoga ev. miljöpolicy. Denna kommer dock inte att ingå i utvärderingen.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET


Bolaget gör gällande att kommunens krav på personliga möten är diskriminerande mot anbudsgivare från orter som inte ligger i närheten av Härnösand. Bolaget anför att möten på distans med hjälp av modern teknik är ett fullgott alternativ till personliga möten. Distansmöten sparar också miljön.

Kommunen har anført att det personliga mötet är ett behov som kan vara avgörande för kvaliteten och resultaten i de olika uppdragen. Miljöaspekten på resor kan inte beaktas eftersom sådana miljökrav inte ställs i upphandlingen.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Den aktuella upphandlingen är ännu inte avslutad. Förvaltningsrätten finner att det som framkommit i målet inte visar att kommunen i detta skede av upphandlingen brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Anita Enocksson



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 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 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.

