



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Föredraganden
Annelie Gustafson

DOM
2019-03-21
Meddelad i Falun

Mål nr
761-19

SÖKANDE

Sokigo AB, 556550-6309
Box 315
731 27 Köping

MOTPARTER

1. Stenungsunds kommun
444 82 Stenungsund
2. Prosongruppen AB, 556448-0977
Rosenforsvägen 1
633 69 Skogstorp

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-03-22	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska rättas på så vis att en ny anbudsutvärdering ska genomföras i enlighet med de krav som ställs upp i upphandlingsdokumenten.

Dok.Id 245176

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 YRKANDE M.M.

Stenungsunds kommun genomför en upphandling av ärendehanteringssystem Miljöenheten Stenungsunds kommun (dnr 2018/326). Upphandlingen genomförs enligt reglerna för öppet förfarande i lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattades den 8 februari 2019 varvid Prosonagruppen AB antogs som vinnande leverantör.

Sokigo AB ansöker om överprövning och yrkar att tilldelningsbeslutet upphävs samt att en ny anbudsutvärdering genomförs. Sokigo anför bl.a. följande. Stenungsunds kommun bryter i aktuell upphandling mot likabehandlings- och transparensprincipen. I Bilaga 1b Anbudsformulär, flikarna "Utvärdering av extrafunktioner" och "Demonstration av funktioner" anges att vita fält ska fyllas i av anbudsgivaren. Detta för att leverantörerna ska beskriva hur funktionaliteten uppfylls och anbudet ska kunna utvärderas på ett rättvisande sätt av kommunen. Prosonagruppen har utelämnat information i sitt anbud som är av väsentligt betydelse för utvärderingen och trots det givits prisavdrag för funktionalitet som inte beskrivits. Det saknas beskrivningar i ett flertal punkter i aktuella flikar i Prosonagruppens anbud och eftersom beskrivningar saknas bör anbudet inte få prisavdrag, vilket de fått. Tilldelningsbeslutet är därför felaktigt. Utifrån en likabehandlad bedömning av utvärderingskriterierna skulle Prosonagruppen inte fått avdrag för de punkter som saknar beskrivning. Då Prosonagruppen felaktigt fått prisavdrag på totalt 100 000 kr bör utvärderingssumman vara 100 000 kr högre. Detta skulle innebära att bolaget istället skulle haft den lägsta utvärderingssumman och tilldelats kontraktet. Bolaget lider därför skada.

Stenungsunds kommun bestrider i första hand ansökan om överprövning och yrkar i andra hand att upphandlingen ska göras om. Stenungsunds kommun anför bl.a. följande. I upphandlingen finns ett anbudsformulär som anger de förutsättningar som gäller för att ett anbud ska kunna gå vidare till

utvärderingsfasen samt vilka tilldelningskriterier som kommunen tillmäter betydelse vid utvärdering. I de olika excel-flikarna har ett antal vitmarkerade celler lämnats för att möjliggöra för anbudsgivarna att lämna relevant information. Flikarna "Utvärdering extrafunktioner" och "Demonstration av funktioner" avser de tilldelningskriterier som beställaren anser tillför ett mervärde till ärendehanteringssystemet om anbudsgivaren kan tillhandahålla dessa. Det är dock inget krav att dessa funktioner finns. I flik "Utvärdering av extrafunktioner" får anbudsgivaren svara ja eller nej i de vita fälten i kolumn C. Har anbudsgivaren den efterfrågade funktionen ges ett mervärde som sedan dras av från anbudssumman. Det sker alltså under denna flik ingen bedömning över hur bra den efterfrågade funktionen är utan bara om den finns eller inte. I flik "Demonstration av funktioner" sker dock en bedömning av nyckelfunktioner som påverkar mervärdets storlek. I upphandlingen har kommunen valt att inte ta in någon bevisning avseende de efterfrågade extrafunktionerna och måste kunna förlita sig på att om anbudsgivaren svarar ja så kan de tillhandahålla funktionen. Alla som har svarat ja har fått avdrag för detta och alla leverantörer har således behandlats lika. Att kräva dokumentation i ett vitt fält där det inte fyller någon funktion för utvärderingen vore oproportionerligt. Kommunen har således inte agerat i strid med de grundläggande principerna. Skulle förvaltningsrätten finna att den sökande har lidit skada på grund av att kommunen brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU yrkas att rätten ska besluta att upphandlingen behöver göras om. Risker är stor att ett förordnande om rättelse skulle komma att påverka även andra delar i utvärderingen.

Prosonagruppen anser att det inte någonstans framkommer att man ska beskriva extrafunktioner och att det av utvärderingsmodellen framkommer att kommentarer inte fyller någon funktion utan att mervärdet endast baseras på om funktionen finns, alltså genom att svara ja eller nej.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för rättsens prövning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Sokigo anför är visat att Stenungsunds kommun brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Sokigo 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).

Upphandlingsdokumenten

Av anbudsförsläret flik "Utvärdering av extra funktioner" och flik "Demonstration av funktioner" framgår bl.a. följande:

UTVÄRDERING AV EXTRA FUNKTIONER

de avsett kostnad ska fyllas i i tabellen i skeddokumentet, skedd med hänsyn till en separat kostnad

Samtliga vira fält ska fyllas i av anbudsgivaren

DEMONSTRATION AV FUNKTIONER (PÅ PLATS HOS BESTÄLLAREN)

bedömning av uppfyllnad

1 = Färdigkostnaden uppgår till 0% av nominell

2 = Färdigkostnaden uppgår till 10% av nominell

3 = Färdigkostnaden uppgår till 20% av nominell

4 = Färdigkostnaden uppgår till 30% av nominell

5 = Färdigkostnaden uppgår till 40% av nominell

6 = Färdigkostnaden uppgår till 50% av nominell

7 = Färdigkostnaden uppgår till 60% av nominell

8 = Färdigkostnaden uppgår till 70% av nominell

9 = Färdigkostnaden uppgår till 80% av nominell

10 = Färdigkostnaden uppgår till 90% av nominell

11 = Färdigkostnaden uppgår till 100% av nominell

Samtliga vira fält ska fyllas i av anbudsgivaren

Förvaltningsrättens bedömning

Av utredningen i målet framgår att både Sokigos och Prosonagruppens anbud har kvalificerat sig till utvärderingen i upphandlingen. I de administrativa föreskrifterna punkt 5.1 framgår att upphandlingen ska utvärderas utifrån bästa förhållande mellan pris och kvalitet samt att det är det anbud som har det lägsta utvärderingspriset som kommer att antas. Det framgår vidare

av samma punkt att anbudsgivare kommer att kunna få prisavdrag på sitt anbudspris genom att lämna en beskrivning av uppfyllnad samt på plats hos beställaren demonstrera ett antal nyckelfunktioner. Vidare framgår att det utöver detta finns möjlighet för anbudsgivaren att ange i anbudsformuläret om de har extrafunktionerna som beställaren efterfrågar.

Mot bakgrund av det som framgår av de administrativa föreskrifterna samt att det i aktuella flikar i anbudsformuläret framgår att samtliga vita fält ska fyllas i av anbudsgivaren anser förvaltningsrätten att det måste förstås så att det är ett obligatoriskt krav att fylla i dessa fält för att anbudsgivaren ska få prisavdrag i utvärderingen. Det kan inte i sig anses oproportionerligt. Det är ostridigt i målet att Prosonagruppen i ett flertal vita fält inte har fyllt i något. Prosonagruppen har trots detta erhållit prisavdrag på sitt anbud. Stenungsunds kommuns agerande strider enligt förvaltningsrättens mening mot likahandlings- och transparensprincipen. Annan slutsats kan inte dras än att Sokigo lidit eller i vart fall riskerat att lida skada till följd av detta och det föreligger således grund för ingripande mot upphandlingen.

När förutsättningar för ingripande enligt LOU föreligger är det rätten som beslutar om upphandlingen ska göras om eller rättas. Med hänsyn till att de aktuella bristerna i upphandlingsförfarandet hänför sig till Stenungsunds kommuns agerande vid anbudsutvärderingen, och inte det konkurrensuppsökande skedet, finner förvaltningsrätten att rättelse är en tillräcklig åtgärd.

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska rättas på så vis att en ny anbudsutvärdering ska genomföras i enlighet med de krav som ställs upp i upphandlingsdokumenten.

Hur man överklagar, se bilaga (FR-05)

Eva Karlsson Helghe
rådman



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

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

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

