



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredraganden
Karolina Sölsnaes

DOM
2011-01-26
Meddelad i
Växjö

Mål nr
5170-10

SÖKANDE

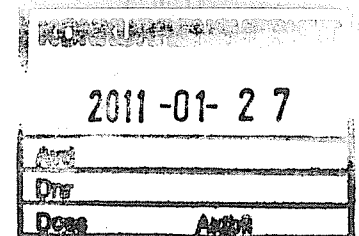
Abeba + RÖD Handelsbolag, 969729-5773
Framtidsvägen 16
351 96 Växjö

MOTPART

Regionförbundet Södra Småland, 222000-0372
351 96 Växjö

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen om offentlig upphandling, LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning

YRKANDEN M.M.

Regionförbundet södra Småland har, genom Växjö kommun, genomfört en upphandling avseende reklambyråtjänster. Anbud har inkommit från Bläck, Citat, Etyd, GivAkt, Good Race, Idermark, Infab, Kalmar Kreation, Pix, Östling (Abeba + RÖD HB skickade in sitt anbud i namnet Ronny Östling), United och Wonderbr. Den 25 november 2010 beslutade Regionförbundet södra Småland att anta anbudet från Kalmar Kreation AB.

Abeba + RÖD Handelsbolag (Abeba) ansöker om överprövning av upphandlingen och anför i huvudsak följande. Abeba anser sig ha lidit skada genom att bedömningen som ligger till grund för beslutet om tilldelning inte har gjorts med den kompetens och noggrannhet som kan krävas den upphandlande myndigheten. Trots den positiva inledningen i kommentaren till bedömningarna av arbetsproverna har Abeba bara fått 60 poäng i bedömningen, vilket Abeba förstår hänger samman med att bedömnarna ansett att pappersvalet inte stämmer överens med en tidning om miljöfrågor. Pappret i kundtidningen Gröna affärer var svanenmärkt, vilket angivits på sidan fyra i tidningen. Abeba har mycket medvetet valt ett bestruket miljömärkt papper för att visa att den tid är över då miljömärkta papper såg ut som om de var gjorda av lump och bark. Bedömnarna har möjligen inte uppmärksammat att Abeba använt sig av miljömärkt papper, vilket är fel. Eller så har de ansett att miljömärkt bestruket papper ger fel känsla, vilket är en gammal fördom. Vad än orsaken är så bygger bedömningen på bristande kompetens och/eller bristande noggrannhet. Abeba hyser också oro att samma brister genomsyrat även de övriga bedömningarna.

Regionförbundet södra Småland motsätter sig bifall till överklagandet och anför bl.a. följande. Upphandlingen har genomförts som en förenklad upphandling i enlighet med LOU. Tilldelning av kontrakt sker genom antagande av det anbud som är det mest ekonomiskt fördelaktiga i enlighet

med förutsättningarna i förfrågningsunderlaget. Av förfrågningsunderlaget framgår det att viktning sker enligt följande: kvalitet 60 procent med delviktning informationskampanj (40 procent), broschyr >4 sidor (40 procent) och kundtidning (20 procent) samt pris 40 procent. Bedömning av kundtidningen sker enligt följande delmoment: totalintryck, målgruppsanpassning, kvalitet grafisk kommunikation, kvalitet i text samt kreativt tänkande. Bedömningarna har gjorts med noggrannhet och kompetens av en referensgrupp med stor erfarenhet inom reklambranschen. Referensgruppen har uppmärksammat att svanenmärkt papper har använts och det finns inga invändningar kring att det finns bestrukna svanenmärkta papper att trycka på. Detta har dock ingen koppling till föremålet för upphandlingen och bedöms därmed inte. Det som bedöms är intrycket av produkten i enlighet med delmomenten. Vid bedömningen av kundtidningen "Gröna affärer" var referensgruppens första känsla att produkten inte signalerade att det var en miljötidning vid första anblicken. Första känslan är avgörande för hur mottagare av informationsmaterialet väljer att ta till sig materialet och innehållet. Bolagets val av glättigt papper och presenterat budskap i kundtidningen ger ett osammanhängande totalintryck, vilket resulterat i referensgruppens bedömningar i enlighet med förutsättningarna i förfrågningsunderlaget. Även om Abeba hade tilldelats högre poäng i denna del så hade det inte haft någon betydelse för utgången av upphandlingen. Abeba kan därmed inte anses lida någon skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Upphandlande myndigheter 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.

Enligt 16 kap. 1 § får en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada ansöka om överprövning enligt 5 eller 15 § hos allmän förvaltningsdomstol. En ansökan om överprövning ska göras hos den förvaltningsrätt i vars domkrets den upphandlande myndigheten har sin hemvist (16 kap. 2 §).

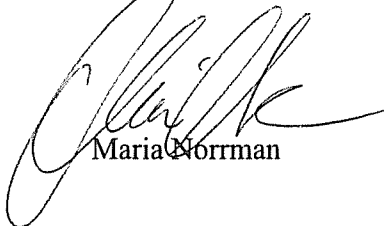
Enligt 16 kap. 5 § ska förvaltningsrätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören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

Domstolen har enbart att pröva vad som omfattas av parternas yrkanden samt åberopade handlingar (jfr Regeringsrättens avgörande den 13 november 2009, målnr 7287-08). Abeba har sammanfattningsvis anfört att de har lidit skada på grund av att den bedömning som ligger till grund för beslutet inte har gjorts med den kompetens och noggrannhet som kan krävas av en upphandlande myndighet och att de vid utvärderingen avseende kundtidningen borde ha tilldelats en högre poäng.

Enligt tilldelningsbeslutet har Abeba placerat sig på en fjärde plats med tilldelade 66,81 poäng vid den totala viktningen av poäng. Av förfrågningsunderlaget framgår att pris viktas med 40 procent och kvalitet med 60 procent. Kvaliteten delviktas enligt följande: informationskampanj (40 procent), broschyr >4 sidor (40 procent) och kundtidning (20 procent). Vidare framgår att en anbudsgivare som mest kan få 100 poäng i den del som avser kundtidningen. Abeba erhöll 60 poäng i denna del. För det fall Abeba hade fått full poäng, d.v.s. 100 poäng hade deras anbud placerat sig på en tredje plats, med 71,61 poäng vid en totalviktning. Det vinnande anbudet erhöll en totalt viktad poäng om 78,77 och nummer två i ordningen fick 77,94 poäng.

Även om förvaltningsrätten skulle finna att Abeba ska tilldelas en högre poäng i den del som omfattas av överklagandet skulle Abeba likväl inte tilldelas kontraktet. Av detta resonemang följer att Abeba, genom sin ansökan om överprövning, inte kunnat visa att företaget lidit skada eller kunnat komma att lida skada. Överklagandet ska därför avslås.

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



Maria Storrman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 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
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 3109/1D LOU