



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I KARLSTAD**

**DOM**  
2011-08-11  
Meddelad i  
Karlstad

Mål nr  
2994-11 E

|                         |        |
|-------------------------|--------|
| <b>KONKURRENSVERKET</b> |        |
| 2011-08-12              |        |
| Avd                     |        |
| Dnr                     |        |
| Doss                    | Aktbil |

**SÖKANDE**

BTJ Sverige AB, 556013-9726

**Ombud:**

Advokaten Martin Levinsohn och jur. kand. Lovisa Nelson  
Setterwalls Advokatbyrå AB  
Box 4501  
203 20 Malmö

**MOTPARTER**

1. Askersunds kommun
2. Degerfors kommun
3. Hallsbergs kommun
4. Karlskoga kommun
5. Kumla kommun
6. Laxå kommun
7. Lekebergs kommun
8. Lindesbergs kommun
9. Ljusnarsbergs kommun
10. Nora kommun
11. Sydnärkes Utbildningsförbund

**Ombud för 1-11:**

Leif Ekström  
Örebro Kommun  
Box 30070  
701 35 Örebro

**12. Örebro kommun**

Leif Ekström  
Box 30070  
701 35 Örebro

**PART**

Adlibris AB  
Box 3667  
103 59 Stockholm

**SAKEN**

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

Dok.Id 40507

|                                                 |                                                  |                                                                                                                                   |                                |                                                         |
|-------------------------------------------------|--------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------|---------------------------------------------------------|
| <b>Postadress</b><br>Box 568<br>651 12 Karlstad | <b>Besöksadress</b><br>Rådhuset, Stora<br>torget | <b>Telefon</b><br>054-14 85 00<br><b>E-post:</b> forvaltningsratten@karlstad.dom.se<br>www.forvaltningsratten@karlstad.domstol.se | <b>Telefax</b><br>054-14 85 30 | <b>Expeditionstid</b><br>måndag – fredag<br>08:00-16:00 |
|-------------------------------------------------|--------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------|---------------------------------------------------------|

## DOMSLUT

Förvaltningsrätten beslutar att de upphandlande myndigheterna inte får avsluta upphandlingen förrän rättelse vidtagits på så sätt att ny utvärdering avseende ljudböcker genomförts varvid även tillvalsposterna 3-8 ska ingå.

## BAKGRUND

Örebro kommun och övriga motparter (upphandlande myndigheterna) har gemensamt inlett en upphandling avseende ramavtal av bl.a. ljudböcker för leverans till myndigheternas bibliotek. Upphandlingen genomförs i form av öppet förfarande och som utvärderingskriterium gäller lägsta pris. I separata tilldelningsbeslut har de upphandlande myndigheterna antagit anbudet från Adlibris AB för kategorin ljudböcker.

## YRKANDEN M.M.

BTJ Sverige AB (BTJ) yrkar i ansökan om överprövning *i första hand* att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering genomförs, varvid offererade priser på tillvalsposter utvärderas, och *i andra hand* att upphandlingen ska göras om.

De upphandlande myndigheterna medger BTJ:s förstahandsyrkande.

Adlibris AB har förklarat att bolaget inte avser att yttra sig.

## PARTERNAS TALAN

*BTJ*

Av punkten 1.27 i förfrågningsunderlaget framgår att de upphandlande myndigheterna skulle anta det/de anbud som hade det lägsta priset, under

förutsättning att inkomna anbud uppfyllde kvalificeringskraven. Enligt punkten 2.1.1 i förfrågningsunderlaget skulle efterfrågade priser anges i en bilaga till förfrågningsunderlaget. Enligt bilagan för ljudböcker efterfrågades priser på ljudbok i förlagsutförande Svensk och ljudbok i förlagsutförande Utländsk, samt prisuppgift för tillvalen hårdplastemballage, hyllsignum, understrykning av huvuduppslag, plastning, löpnummeretikett och RFID-etikett (dansk standard eller likvärdig). Nederst i tabellen stadgades att "Nedan utvärderas ej men skall vara med som en informationsuppgift", varefter pris för inköpsvägledning med recensioner efterfrågades.

Av det sammanställningsdokument avseende anbudsutvärderingen som skickades ut tillsammans med tilldelningsbesluten framgår att endast priset på ljudbok i förlagsutförande Svensk och ljudbok i förlagsutförande Utländsk har utvärderats. Offererade priser för tillvalen hårdplastemballage, hyllsignum, understrykning av huvuduppslag, plastning, löpnummeretikett och RFID-etikett (dansk standard eller likvärdig) har alltså inte utvärderats.

Att inköpsvägledning med recensioner tydligt undantas från utvärderingen kan inte tolkas på annat sätt än att efterfrågade priser på resterande sortiment kommer att utvärderas. Trots detta har priserna för tillval, alltså hårdplastemballage, hyllsignum, understrykning av huvuduppslag, plastning, löpnummeretikett och RFID-etikett (dansk standard eller likvärdig), inte utvärderats. Genom att i strid mot förfrågningsunderlagets anvisningar utelämna priserna på tillvalsposterna från utvärderingen har de upphandlande myndigheterna brutit mot LOU och de grundläggande principerna om transparens och likabehandling. Den felaktiga utvärderingen har medfört att BTJ lidit eller kan komma att lida skada i den mening som avses i 16 kap. 5 § LOU. Om samtliga efterfrågade priser, bortsett från de som specifikt undantas, utvärderats så hade BTJ offererat det lägsta priset i upphandlingen och borde antagits som leverantör.

*Upphandlande myndigheterna*

Myndigheterna medger sökandes yrkanden och tillstår att fel begåtts i utvärderingen avseende anbudspriser under posten "tillval" för ljudböcker. Tillvalen efterfrågades eftersom kommunen ville veta kostnaden för de enskilda posterna. Skriften "Nedan utvärderas ej men skall vara med som en ren informationsuppgift" skulle med detta som bakgrund placerats ovanför tabellen med tillvalsposterna. Grundtanken var att få veta priset på en outrustad ljudbok. Detta pris skulle adderas i avropsförfarande med tillvalsposterna. Myndigheterna vill dock påpeka att i enlighet med 1 kap. 9 § LOU så har de behandlat alla anbudsgivares priser likvärdigt, ingen av de fem anbudsgivarna har förfördelats på något sätt.

**DOMSKÄL**

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

Enligt nämnda bestämmelse i 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

*Förvaltningsrättens bedömning*

Det är ostridigt och framgår av förfrågningsunderlaget med anbudsbilagan för ljudböcker att de upphandlande myndigheterna efterfrågat priser på vissa tillvalsposter (3-8) och att dessa i enlighet med utformningen av anbudsbilagan ska ingå i utvärderingen. Att myndigheterna enligt vad de an-

fört i detta mål avsett att posterna inte skulle ingå och då rätteligen skulle placerat uppgiften om vad som inte utvärderas före angivna tillvalsposter i stället för efter, föranleder inte någon annan bedömning. Genom att tillvalsposterna 3-8 inte medtagits i utvärderingen har myndigheterna brutit mot öppenhetsprincipen i 1 kap. 9 § LOU. Enligt vad som framkommit i målet skulle BTJ vid en utvärdering i enlighet med anbudsbilagan haft möjlighet att få uppdraget och BTJ har därmed riskerat att lida skada i den mening som avses i 16 kap. 5 § LOU. BTJ:s ansökan ska därför bifallas på så sätt att de upphandlande myndigheterna inte får avsluta upphandlingen förrän rättelse vidtagits och ny utvärdering avseende ljudböcker genomförts varvid även tillvalsposterna 3-8 ska ingå.

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



Karin Leidzén

Rådman

Målet har handlagts av förvaltningsrättsjuristen Göran Wirdéus