



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Föredragande
 Matilda Ståhl

DOM
 2019-08-14
 Meddelad i Falun

Mål nr
 2741-19

KONKURRENSVERKET	
2019-08-14	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

DanagårdLitho AB, 556808-5244
 Box 33
 599 21 Ödeshög

MOTPART

Göteborgs Operan AB, 556121-7828

Ombud: Västra Götalandsregionen
 Regionens Hus
 462 80 Vänersborg

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 258124

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-383 00 00	023-383 00 80	måndag–fredag
S-791 21 Falun		E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se		08:00–12:00
		www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se		13:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

GöteborgsOperan (GO) gör en upphandling av trycksaksproduktion. Upphandlingen genomförs genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Av tilldelningsbeslutet och upphandlingsrapporten framgår att annan leverantör än DanagårdLitho Gruppen AB (Danagård) placerat sig på första plats samt att Danagård har placerat sig på tredje plats i utvärderingen.

Danagård ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om. Danagård anför i huvudsak följande. Kravet på arbetsprover ska uteslutas alternativt ska konkreta krav kring färghållningen utifrån ISO 12647-2:2013 ställas. Nuvarande krav gällande utvärdering av färghållning strider mot bestämmelserna i LOU gällande transparens och likabehandling då utvärderingarna av arbetsproverna får anses vara godtyckliga. Exempelvis är formuleringen ”3 poäng kommer att ge betydande behållning/mervärde för GöteborgsOperan” ej transparent och förutsägbar. I den standard som finns för mätning av arbetsprov, ISO 12647-2 framgår hur arbetsprover bör utföras och således kan, genom användandet av detta, transparens och förutsägbarhet uppnås.

GO bestrider Danagårds yrkanden och anför i huvudsak följande. Som framgår av upphandlingsdokumenten ska anbudsgivarna ge in arbetsprover enligt en förteckning som sedan kommer att bedömas med avseende på kvaliteten för färg och bildåtergivning. Det framgår vidare att poängsättningen för arbetsproverna kommer att göras utifrån en skala från 0 till 3 poäng. För respektive poäng anges närmare vad som krävs för att erhålla den poängen. Genom vad som framgår av upphandlingsdokumenten har anbudsgivarna kunnat bilda sig en uppfattning om vad som tillmäts betydelse vid utvärderingen av arbetsproverna. En rimligt informerad och normalt omsorgsfull anbudsgivare måste därmed ha förstått att det har legat i dess intresse att i

alla avseenden erbjuda en så hög kvalitet för färg och bildåtergivning som möjligt för att erhålla en hög poäng vid bedömningen av arbetsproverna. GO har inte haft någon skyldighet att ange krav baserade på en standard eller liknande. Upphandlingsdokumenten har därmed utformats helt i enlighet med LOU och de grundläggande principerna. Danagård har inte ens påstått att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada av det sätt som utvärderingsmodellen avseende arbetsprover har utformats på.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter denne grundar sin talan på (RÅ 2009 ref. 69). Av 20 kap. 6 § LOU följer att det förvaltningsrätten har att pröva är om det på grundval av vad Danagård anfört är visat att GO har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Danagård har lidit eller kan komma att lida skada. De grundläggande principerna framgår av 4 kap. 1 § LOU och 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.

Upphandlingsdokumenten

Av punkt 5.4.2 i upphandlingsdokumenten framgår följande.

5.4.2 Arbetsprover

Anbudsgivaren skall till anbudet bifoga arbetsprover enligt nedan:

- de två (2) bilder som GöteborgsOperan bifogat till detta förfrågningsunderlag bearbetade av anbudsgivaren och tryckta på samma ark ~~obestruket~~ papper (0-1-2-3 poäng)

- de två (2) bilder som GöteborgsOperan bifogat till detta förfrågningsunderlag bearbetade av anbudsgivaren och tryckta på samma ark **bestruket** papper (0-1-2-3 poäng)
- tre (3) trycksaker (t ex bigad, fälsad, limmad enhet) framställda av anbudsgivaren på **obestruket** papper (0-1-2-3 poäng)
- tre (3) trycksaker (t ex bigad, fälsad, limmad enhet) framställda av anbudsgivaren på **bestruket** papper (0-1-2-3 poäng)

GöteborgsOperan kommer att bedöma kvaliteten för färg och bildåtergivning på arbetsproverna enligt förteckning ovan och tilldela 0-1-2-3 poäng för respektive arbetsprov.

Anbudsgivaren kan maximalt tilldelas 12 poäng för utvärderingskriterium Arbetsprover enligt beskrivning nedan i avsnitt 5.4.2.1 Poängskala - bedömning arbetsprover

Av punkt 5.4.2.1 i upphandlingsdokumenten framgår följande.

5.4.2.1 Poängskala - bedömning arbetsprover

Anbudsgivarens arbetsprover kommer att utvärderas utifrån beskrivning i avsnitt 5.4.2

Arbetsprover enligt nedanstående poängskala:

3 poäng

GöteborgsOperan anser att mycket hög nivå uppnåtts för arbetsprovet. Den sammanlagda bedömningen visar att anbudsgivarens arbetsprov kommer att ge betydande behållning/mervärde för GöteborgsOperan.

2 poäng

GöteborgsOperan anser att en hög nivå uppnåtts för arbetsprovet. Den sammanlagda bedömningen visar att anbudsgivarens arbetsprov kommer att ge behållning/mervärde för GöteborgsOperan. Arbetsprovet har några få brister av mindre betydelse.

1 poäng

GöteborgsOperan anser att en godkänd nivå uppnåtts för arbetsprovet. Den sammanlagda bedömningen visar att anbudsgivarens arbetsprov delvis kommer att ge behållning/mervärde för GöteborgsOperan. Arbetsprovet har ett antal brister.

0 poäng

GöteborgsOperan anser att arbetsprovet är bristfälligt. Arbetsprovet är på en otillräcklig nivå.

Arbetsprover

Danagård har gjort gällande att utvärderingen av arbetsproverna i upphandlingen är godtycklig samt att de utvärderingsgrunder som formulerats i upphandlingsdokumenten inte är transparenta och förutsägbara. GO har gjort gällande att man är fria att välja utvärderingsmetod, att upphandlingsdokumenten utformats i enlighet med LOU samt att anbudsgivarna kunnat bilda sig en uppfattning om vad som tillmätts betydelse vid utvärderingen av arbetsproverna.

LOU ger inte närmare besked om hur upphandlingsdokumenten ska vara utformade eller hur en utvärderingsmodell ska vara konstruerad utöver vad

som kommer till uttryck i de allmänt hållna bestämmelserna om krav på likabehandling, förutsebarhet och transparens. Högsta förvaltningsdomstolen har i RÅ 2002 ref. 50 bland annat uttalat att upphandlingsdokumenten ska vara så klart och tydligt utformade att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlade myndigheten tillmäter betydelse vid upphandlingen. Vidare ska en utvärderingsmodell vara utformad så att den är ägnad att leda till ett rättvisande resultat. De skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även upphandlingsdokument och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och unionsrätten inte överträds.

Vid de utvärderingar som upphandlande myndigheter gör i upphandlingar förekommer värderingar av anbud. Det faktum att anbudsgivare inte på förhand kan förutse exakt vilka poäng bolagets anbud kommer att tilldelas medför enligt förvaltningsrättens mening inte att utvärderingsmodellen är utformad i strid med transparensprincipen. Av det aktuella kravet framgår hur arbetsproven ska utformas samt att GO kommer att bedöma kvaliteten för färg och bildåtergivning enligt den skala som beskrivs. Förvaltningsrätten anser därmed att kravet och utvärderingsmodellen är utformade på ett sådant sätt att leverantörer kan avgöra hur arbetsproven ska utformas samt vad den upphandlande myndigheten tillmäter betydelse. Danagård har således inte visat att upphandlingsdokumenten eller utvärderingsmodellen är utformade i strid med transparensprincipen eller likabehandlingsprincipen. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger därmed inte. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

Hur man överklagar, se bilaga (FR-05).

Eva Karlson 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 försörjningssektorena, 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.

