



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**
Förvaltningsrättsnotarien
S Gschaider

DOM
2011-10-03
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
2009-11 E

SÖKANDE

SE IDEA AB, 556758-8693
Prostvägen 21
871 61 Härnösand

MOTPART

Länsstyrelsen i Västernorrlands län
Trafiksektionen
871 86 Härnösand

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2011-10-04	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 25357

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611 - 34 98 00

Telefax
0611 - 34 98 10

E-post:
forvaltningsratteniharnosand@dom.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-15:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Länsstyrelsen i Västernorrlands län (länsstyrelsen), som genomför upphandling av ”Reklambyråtjänster” (dnr 100-1827-11), har i tilldelningsbeslut den 22 juni 2011 beslutat att anta annan anbudsgivare som leverantör.

SE IDEA AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten förordnar att bolagets anbud inte ska förkastas då det uppfyller samtliga kvalificeringskrav som anges i förfrågningsunderlaget. Som skäl för ansökan anförs bl.a. följande. Bolagets anbud förkastades då länsstyrelsen bedömde att deras pris hade angetts felaktigt. Bolagets anbud lyder enligt följande beträffande punkten 3.5 i förfrågningsunderlaget.

Kvalificerat timpris: 750 kr exkl. moms/timme

Vi har den stora fördelen att befinna oss fysiskt nära uppdragsgivaren och vi kan erbjuda våra tjänster utan extra kostnader, traktamente och logi. Vi tänker att vi företrädesvis väljer att presentera medarbetare ur det lokala nätverket.

Skulle uppdraget innebära att vi måste resa och övernatta ingår för med länsstyrelsen överenskommet team tillkommer reseersättning och eventuellt traktamente och logikostnad enligt praxis *.

När det gäller fotografer och filmare är det vanligt att de, för att kunna genomföra uppdraget, måste röra på sig och då tillkommer resersättning och eventuellt traktamente och logikostnad enligt praxis *.

* Praxis för resersättning, traktamente och logi.

- Resersättning för bil 50 kr/mil, varav 18,50 är skattefria.
- Traktamente heldag – 210 kr, nattschablon – 105 kr, som mest 310 kr/dygn.
- Logi, vandrarhem Mitt i Härnösand, enkelrum – ej mer än 500 kr/natt.

I anbudet har priset angetts på det sätt som efterfrågas i förfrågningsunderlaget. Länsstyrelsen har begärt ett pris som ska tillämpas vid ”business as usual”, därvid har bolaget lämnat ett pris om 750 kr/timme. Därefter har länsstyrelsen i förfrågningsunderlaget efterfrågat ett förtydligande avseende priset om det skulle finnas tillfällen då det eventuellt kan tillkomma kostnader. I första hand avsåg bolaget att anlita lokala konsulter, varvid

några extra kostnader inte skulle tillkomma. Det skulle således endast vara fråga om ett annat pris vid de tillfällen då länsstyrelsen bedömde att det krävdes externa konsulter för uppdraget. I dessa speciella fall begärdes endast ersättning för rimliga kostnader, vilka följer av praxis. Det får anses underligt att dessa kostnader ska läggas på grundpriset då de endast uppkommer i undantagsfall och det omöjligt att veta vad kostnaderna kommer att uppgå till. Vad gäller punkten 3.6 i förfrågningsunderlaget har bolaget även accepterat länsstyrelsens krav på prisjustering då anbudet har under-tecknats av bolaget. Det får åligga länsstyrelsen att formulera förfrågningsunderlaget på ett sådant sätt så att det inte ger utrymme för misstolkningar. Hade det förekommit någon tvekan beträffande tolkningen av kravet hade bolaget givetvis kontaktat länsstyrelsen.

Länsstyrelsen bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Anbudet i fråga uppfyller inte kravet på gällande pris. I förfrågningsunderlaget (s. 7-8) stipuleras i avsnitt 3.5 att:

- Offererat pris ska anges som pris per timme. Timpriset ska vara samma oberoende av uppdragets art, den kompetens som krävs för uppdraget etc.
- Offererat pris ska inkludera samtliga med uppdraget förenade kostnader. Om ej annat anges betraktar beställaren det offererade priset som inkluderande samtliga med uppdraget förenade kostnader.
- Offererat pris ska anges i svenska kronor exklusive mervärdesskatt. Om ej annat anges betraktar beställaren det offererade priset som angivet i svenska kronor exklusive mervärdesskatt.

I anbudet från bolaget anges ett så kallat kvalificerat timpris om 750 kr exklusive moms. Vidare anges att ytterligare kostnader kan tillkomma utöver angivet timpris: Om uppdrag medför resor tillkommer kostnader för resor, traktamente och logi, om uppdragstagaren anlitar fotografer och filmare tillkommer kostnader för resor, logi och traktamente och om uppdragsgivaren anlitar så kallad långväga partner tillkommer kostnader för resor, logi och traktamente.

Länsstyrelsen anser mot denna bakgrund att det angivna timpriset inte inkluderar samtliga med uppdraget förenade kostnader, och därmed uppfyller inte anbudet samtliga kvalificeringskrav och övriga formella och obligatoriska krav som anges i förfrågningsunderlaget. Vikten av att prisuppgifter lämnas på ett enhetligt sätt ska också framhållas. Det pris som bolaget har angett bedöms inte vara jämförbart med de anbud som, i enlighet med förfrågningsunderlaget, anger ett timpris som omfattar samtliga med uppdraget förenade kostnader. Om bolagets anbud hade utvärderats med avseende på pris, skulle de anbudsgivare som lämnat prisuppgift inkluderande samtliga med uppdraget förenade kostnader ha missgynnats.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 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.

Enligt 12 kap. 1 § LOU ska en upphandlande myndighet antingen anta det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för den upphandlande myndigheten eller det anbud som innehåller det lägsta priset. En upphandlande myndighet ska i annonsen om upphandlingen eller i förfrågningsunderlaget ange vilken grund för tilldelning av kontraktet som kommer att tillämpas.

Enligt 16 kap. 1 och 5 §§ LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller komma att lida skada i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om överprövning. 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 skada eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Utredningen i målet

I förfrågningsunderlaget anges bland annat följande.

3.5 Pris

- Offererat pris ska anges pris per timme. Timpriset ska vara det samma oberoende av uppdragets art, den kompetens som krävs för uppdraget etc.
- Offererat pris ska inkludera samtliga med uppdragets förenade kostnader. Om ej annat anges betraktar beställaren det offererade priset som inkluderande samtliga med uppdragets förenade kostnader.
- Offererat pris ska anges i svenska kronor exklusive mervärdesskatt. Om ej annat anges betraktar beställaren det offererade priset som angivet i svenska kronor exklusive mervärdesskatt.

3.6 Prisjustering

Offererat timpris ska vara fast under hela avtalsperioden, till och med 2013-06-20. Utnyttjar länsstyrelsen optionen i avtalet kan leverantören begära prisjustering av priset en (1) gång för den kommande förlängningsperioden, att gälla under hela möjliga förlängningsperioden på två (2) år.

Eventuell prisjustering ska kompensera ökade kostnader och kunna motiveras genom till exempel relevanta index som påvisar de ökade kostnaderna. De nya priserna kan träda ikraft tidigast månadsskiftet efter att länsstyrelsen har lämnat godkännande.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att punkten 3.5 och 3.6 avseende pris respektive prisjustering utgör kvalificeringskrav i aktuell upphandling.

Den första fråga som förvaltningsrätten har att ta ställning till är om förfrågningsunderlaget varit tillräckligt tydligt. Av förfrågningsunderlaget i målet framgår att timpriset ska vara detsamma oberoende av uppdragets art och den kompetens som krävs för uppdraget etc. Offererat pris ska också inkludera samtliga med uppdraget förenade kostnader. Förvaltningsrätten anser att det framgår av förfrågningsunderlaget att det begärs ett totalt tim-

pris som inkluderar eventuella kostnader som kan uppstå beroende på uppdragets art.

Frågan som förvaltningsrätten därefter ska ta ställning till är om bolagets anbud uppfyller samtliga kvalificeringskrav som anges i förfrågningsunderlaget. Bolaget har i sitt anbud angett ett timpris som ska tillämpas då lokala konsulter anlitas för att utföra arbetet och ett annat för externa konsulter där det tillkommer kostnader för resor, logi och traktamente. Bolagets anbud är inte ett totalt timpris oberoende av uppdragets art utan förbehåll finns för de kostnader som kan tillkomma när externa konsulter behöver anlitas. Enligt förvaltningsrätten uppfyller inte bolagets anbud samtliga kvalificeringskrav och därmed kan inte skada uppkomma för bolaget. Bolagets ansökan ska därför avslås.

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


Carina Ferm Brodén



SVERIGES DOMSTOLAR

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 vartill 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
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 3109/1C LOU