



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredragande: A-M Danielsson

DOM
2010-04-28
Meddelad i
Växjö

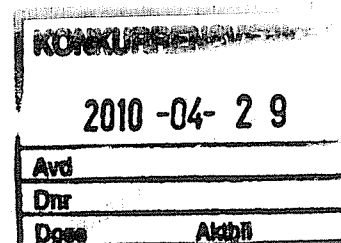
Mål nr
1735-10

SÖKANDE

Bergkvarabuss AB, 556294-9973
Box 853
391 28 Kalmar

MOTPART

Ronneby kommun
372 80 Ronneby



SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Bergkvarabuss ansökan om överprövning.

Förvaltningsrätten upphäver det interimistiska beslutet den 24 mars 2010.

Dok.Id 3999

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-868 00
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se

Telefax
0470-869 50

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Ronneby kommun (kommunen) har genomfört en upphandling gällande skolskjutstrafik och trafik inom omsorgsverksamheten i Ronneby. I tilldelningsbeslut den 15 mars 2010 har uppdraget gått till Kallinge Taxi AB, Brinks Buss AB, Sköneviksbuss och Bergkvara Buss AB enligt fördelning på nio anbudsområden.

Bergkvarabuss AB (Bergkvarabuss) ansöker om överprövning och yrkar att deras prisreduceringar beaktas vid utvärderingen. Bergkvarabuss yrkar vidare att förvaltningsrätten genom interimistiskt beslut ska förordna att upphandlingen inte får avslutas innan något annat beslutats.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökningen.

Förvaltningsrätten beslutade den 24 mars 2010 att upphandlingen inte får avslutas innan rätten slutligt tagit ställning till ansökningen om överprövning eller förordnar på annat sätt.

OMSTÄNDIGHETER TILL STÖD FÖR TALAN

Bergkvarabuss anför följande. Utvärderingen av Bergkvarabuss anbud har inte skett på ett korrekt sätt av den upphandlande enheten då bolagets rabatterbjudande vid erhållande av flera anbudsområden inte har beaktats.

I förfrågningsunderlaget 1.4 framgår att anbudsgivare kan lämna anbud på trafik för ett eller flera anbudsområden. Lämnas anbud för flera anbudsområden så kan anbudsgivare ange prisreducering som blir aktuell om anbudsgivare erhåller trafikuppdrag för flera anbudsområden. Bergkvarabuss var intresserade av att erhålla trafik i större omfattning i den aktuella upphandlingen och lämnade av denna anledning stora rabatter i det fall bolaget skulle erhålla trafik för flera områden. När Bergkvarabuss jämför de olika

rabatter som de erbjudit finner de att deras anbud som omfattar anbudsområde 5, 6 och 7 skulle ha antagits då detta anbud är lägre än de anbud som tilldelats dessa områden i tilldelningsbeslutet.

<u>Område</u>	<u>Pris enl. beslut</u>	<u>Bergkvarabuss pris</u>
5. Johannishus	1 888 000	1 888 000
6. Bräkne Hoby	1 950 000	2 570 000
7. Fredriksberg	470 000	864 000
Rabatt		- 1 064 400
Summa	4 308 000	4 257 600

Då Bergkvarabuss pris var lägst för området Johannishus så blir rabatten endast fördelad på övriga områden varvid priserna för dessa områden blir lägre än det pris som antagits enligt tilldelningsbeslutet.

Med anledning av ovanstående yrkar Bergkvarabuss att rättelse av utvärderingen ska ske och att bolagets prisreduceringar enligt bilaga 3 beaktas vid utvärderingen. Vid denna utvärdering ska därmed deras anbudspris för område 5, 6 och 7, benämnt "Pris komb 5", antas av Ronneby kommun.

Av förfrågningsunderlaget och Ronneby kommuns yttrande daterat 2010-03-31 är det otvetydigt så att en anbudsgivare har rätt att lämna ett så kallat kombinationsanbud genom att rabatt erbjuds i det fall en anbudsgivare erhåller flera områden. Det faller på sin egen orimlighet att en anbudsgivare först måste lägga det lägsta priset på flera anbudsområden och först därefter att denne erhållit dessa områden erbjuder en rabatt på dessa områden. Det blir enbart en rabatt på de egna erbjudna priserna. Det finns således ingen som helst anledning för en anbudsgivare att föreslå en sådan rabatt. Denna tolkning av förfrågningsunderlaget strider mot sunt förnuft och torde vara en efterhandskonstruktion av den upphandlande enheten.

Kommunen anför följande. Som framgår av förfrågningsunderlaget ska anbudsgivarna lämna pris per anbudsområde och kommunen ska anta det lägsta priset per anbudsområde. I kommunens utvärdering (som bilagts)

framgår det att kommunen har tilldelat kontrakt till de leverantörer som lämnat lägst pris per anbudsområde enligt de grunder som angetts i förfrågningsunderlaget. Kommunen har inte frångått den grund för tilldelning av kontrakt som angetts i förfrågningsunderlaget.

Skälet till att kommunen valt att utvärdera varje anbudsområde för sig är att på så sätt underlätta för mindre företag att lämna anbud. Om en leverantör blev tilldelad flera anbudsområden antog kommunen att den leverantören skulle kunna göra samordningsvinster i trafiken. Kommunen har i förfrågningsunderlaget angett att anbudsgivare hade möjlighet att i anbudet lämna eventuell prisreducering om anbudsgivaren erhöll trafikuppdrag för flera anbudsområden. Inte någonstans i förfrågningsunderlaget har kommunen angett att detta skulle ligga till grund för utvärdering i samband med tilldelning av kontrakt. Bergkvarabuss lämnade lägsta pris för endast ett anbudsområde, nr 5 Johannishus, och tilldelades kontrakt för detta område.

På svarsblanketten ska anbudsgivare ange sitt totalpris per anbudsområde. Det är enbart detta pris som har legat till grund för utvärderingen.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

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.

Av 16 kap. 2 § LOU framgår att 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av punkten 1.4 "Helt eller delat anbud och avtal" i förfrågningsunderlaget framgår att *anbud kan lämnas för ett eller flera anbudsområden*. Det framgår vidare att *avser anbudsgivare avge anbud för trafik hänförlig till mer än ett anbudsområde, skall anbudet delas upp så att respektive anbudsområde specificeras var för sig*. *Anbudsgivare kan därvid ange eventuella prisreduceringar som kan bli aktuella om anbudsgivaren erhåller trafikuppdraget för flera anbudsområden*.

Under punkten 1.6 "Pris" framgår att *anbudspris skall anges som totalpris per anbudsområde*.

Av punkten 1.7 "Anbudsprövning" framgår att *varje anbudsområde (1-9) kommer att värderas var för sig samt att granskning och prövning av inkomna anbud sker i två steg*. *Först prövas att anbudet uppfyller kvalificeringskraven*. *Därefter prövas anbudet och det anbud som uppfyller samtliga ställda skallkrav och som har lägst pris inom respektive anbudsområde kommer att antas*.

Av förfrågningsunderlaget framgår klart att om anbud ska lämnas på mer än ett anbudsområde ska anbudet delas upp och varje anbudsområde specificeras för sig. Det är ett skallkrav att totalpris ska anges för varje anbudsområde. Vid anbudsprövningen ska det anbud som uppfyller samtliga skallkrav och som har lägst pris inom respektive anbudsområde antas.

Under punkten 1.4 i förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivare kan ange eventuella prisreduceringar som kan bli aktuella om anbudsgivaren erhåller trafikuppdraget för flera anbudsområden. I bilaga till förfrågningsunderlaget (sid. 22), där totalt pris per anbudsområde ska lämnas, anges längst ned på sidan att offerten måste delas upp så att respektive anbuds-

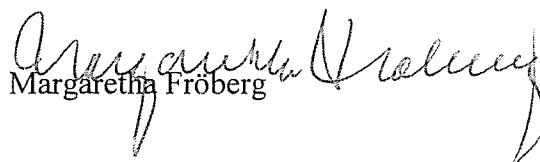
område specificeras var för sig. Det uppges vidare att anbudsgivare kan därvid ange eventuella prisreduceringar som kan bli aktuella om anbudsgivaren erhåller trafikuppdraget för flera anbudsområden. Det är således först sedan en anbudsgivare erhållit ett anbudsområde som frågan om rabatt kan bli aktuell. Som Bergkvarabuss påpekar kan det ifrågasättas varför en anbudsgivare skulle erbjuda en sådan rabatt.

Den upphandlande myndigheten ska i förfrågningsunderlaget klart och tydligt ange vad som kommer att utvärderas. Kommunen har i förfrågningsunderlaget uppgett att utvärderingen ska ske utan hänsyn tagen till rabatter och att lägst pris inom respektive anbudsområde kommer att antas. Kommunen har således vid utvärderingen följt bestämmelserna i förfrågningsunderlaget. Uppgiften under punkten 1.4 angående prisreducering kan ifrågasättas men förfrågningsunderlaget får ändå anses så tydligt utformat att det inte på något avgörande sätt påverkat anbudsgivarnas möjligheter att lämna konkurrenskraftiga anbud. Anbudsgivarna måste anses ha haft en tillräcklig insikt i hur utvärderingen skulle komma att ske.

Förvaltningsrätten finner mot bakgrund av det sagda inte anledning att ingripa mot upphandlingen.

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

Förvaltningsrätten anmärker att en ny tiodagarsfrist enligt 16 kap. 1 § tredje stycket 2. LOU börjar löpa, vilket bör beaktas vid ett eventuellt överklagande av denna dom.


Margaretha Fröberg



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 offentlig part 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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 uppge sitt namn, adress och telefonnummer.