

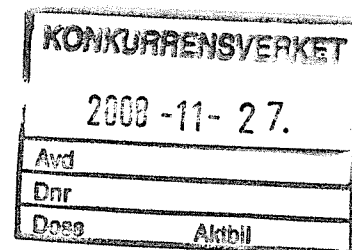


**LÄNSRÄTTEN
I DALARNAS LÄN**

Länsrättsnotarien
David Gripenhjärta

DOM
2008-11-25
Meddelad i
Falun

Mål nr
2741-08 E
Rotel 5



SÖKANDE

Bergslagens Golvservice AB, 556238-6747
Bilvägen 1
771 42 Ludvika

MOTPART

Ludvika kommun
771 82 Ludvika

SAKEN

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

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Ludvika kommun genomför offentlig upphandling av färgvaror och tillbehör (dnr. KS 2008/699). Kommunen har beslutat att Colorama Färghuset Ludvika (nedan Colorama Färghuset) ska tilldelas avtal enligt upphandlingen, med hänvisning till att både Colorama Färghuset och Bergslagens Golvservice AB (nedan Bergslagens Golvservice) uppfyllt kravspecifikationen men att Colorama Färghuset är den leverantör som lämnat det lägsta anbudspriset.

Bergslagens Golvservice ansöker hos länsrätten om överprövning av nämnda upphandling. Bolaget yrkar i första hand att länsrätten ska förordna att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse har gjorts. Den rättelse som begärs är att Ludvika kommun ska göra en ny anbudsutvärdering i överensstämmelse med bestämmelserna i LOU och de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna. I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen ska göras om i sin helhet. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. Genom att först vid utvärderingen ta ställning till hur många liter bruten färg priset skulle beräknas på, har Ludvika kommun i praktiken kunnat välja leverantör. Någon uppgift om att bruten färg skulle räknas på 280 liter

Dok.Id 55644

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-484 00	023-484 80	måndag – fredag
791 21 Falun		E-post: lansrattenidalarna@dom.se		08:00-12:00 13:00-16:00

finns inte. Den brutna färgen har p.g.a. detta fått en oerhörd betydelse vid anbudsutvärderingen. Övrig utvärdering bygger på att en liter färg har värderats. Således ska färg som bryts värderas per en (1) liter. Principen om likabehandling medger inte något utrymme för en upphandlande myndighet att under pågående förhandling förändra villkoren för densamma.

Ludvika kommun bestrider Bergslagens Golvservice ansökan. Till stöd för sin inställning anför kommunen i huvudsak följande. Anledningen till att anbudslistan är baserad enbart på pris/L är att Bergslagens Golvservice, som är kommunens nuvarande leverantör, inte har kunnat ge någon statistik över antalet liter färg som kommunen köpt under avtalsperioden. Då detta är viktigt för kommunen gjordes en komplettering där båda anbudsgivarna fick skicka in förslag på statistik från en av deras kunder. Bägge anbudsgivares statistiklistor innehöll de uppgifter kommunen efterfrågade. Eftersom statistik kunde fås och då den mesta färgen kommunen köper är bruten färg bad kommunen Bergslagens Golvservice att komplettera med ytterligare uppgifter om hur många liter bruten färg kommunen köpt under ett år. När kompletteringen inkom, där det uppgavs att kommunen under ett år köpt ca 280 liter bruten färg ansåg kommunen att det blev mest rättvist att ta 4,50 x 280 L och lägga det på anbudssumman.

Länsrätten har den 24 oktober 2008 interimistiskt beslutat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

DOMSKÄL

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Av 16 kap. 2 § första stycket LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller nå-

gon 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.

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter ska 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 instruktioner i Ludvika kommuns förfrågningsunderlag ska respektive anbudsgivare i sitt anbud ange varje produkts pris i enheterna kr./liter, kr./st., kr./m. eller kr./rulle (d.v.s. kr./kvantitet). Anbudsgivarna ska även ange pris på extra kostnad för att bryta till en kulör.

Av förfrågningsunderlaget framgår vidare att Ludvika kommun ska anta den anbudsgivare som vid anbudsutvärderingen har lägst *total summa*. Den totala summan utgörs av *summan av produkternas priser* där varje pris anges i kr./kvantitet, samt *tillägg* för kostnad för att bryta till en kulör.

Av förfrågningsunderlaget framgår inte huruvida kostnad för att bryta till en kulör i anbuden eller vid anbudsutvärderingen ska anges i någon annan slags enhet än kr./kvantitet.

Av Ludvika kommuns anbudsutvärdering framgår att kommunen har räknat ut Bergslagens Golvservice respektive Colorama Färghusets totala summa till följande belopp.

	Bergslagens Golvservice	Colorama Färghuset
Summa av produktpriser:	3 375, 66 kr.	3 543, 24 kr.
<u>Tillägg:</u>	<u>1 260 kr.</u>	<u>0 (Ingår i priset)</u>
Total summa:	4 635, 66 kr.	3 543, 24 kr.

Respektive bolags summa av produkternas priser har i enlighet med förfrågningsunderlaget räknats ut genom en summering där produkternas priser har angetts i kr./kvantitet.

Vid beräkningen av Bergslagens Golvservice tillägg har bolagets pris för att bryta till en kulör angetts i enheten kr./år (d.v.s. kr./tidsenhet). Förbrukningen av bruten färg har uppskattats till ca 280 liter/år, vilket har multiplicerats med det pris i kr./liter som bolaget har angett för att bryta till en kulör (280 liter/år x 4,50 kr/liter = 1 260 kr/år). Colorama Färghuset har inte påförts något tillägg, med hänvisning till att detta bolag i sitt anbud har angett att den extra kostnaden per burk för att bryta till en kulör ingår i priset.

Konsekvensen av detta är att tillägget har blivit förhållandevis stort för Bergslagens Golvservice del, motsvarande över en fjärdedel av den totala summan. Enligt länsrätten kan Bergslagens Golvservice inte ha haft någon rimlig möjlighet att förutse att just priset för att bryta till en kulör skulle komma att tilldelas så stor vikt vid anbudsutvärderingen som har skett. Bolaget har inte heller kunnat förutse att tillägget för detta pris vid anbudsutvärderingen skulle komma att anges i kr./tidsenhet, till skillnad från alla andra priser som har angetts i kr./kvantitet. Ludvika kommuns sätt att beräkna Bergslagens Golvservice tillägg framstår som närmast godtyckligt mot bakgrund av den information om anbudsutvärderingen som ges i förfrågningsunderlaget.

Länsrätten anser att Ludvika kommun – genom sin underlåtelse att i förfrågningsunderlaget redovisa grundläggande förutsättningar för anbudsutvärderingen – har brutit mot principen om öppenhet enligt 1 kap. 9 § LOU. Genom att beräkna Bergslagens Golvservice och Colorama Färghusets tillägg enligt helt olika metoder har kommunen också brutit mot principen


mot likabehandling enligt samma lagrum. Kommunens agerande har medfört att Bergslagens Golvservice har lidit eller kan komma att lida skada.

Enligt länsrätten kan Ludvika kommun genom sitt agerande anses ha påverkat upphandlingen i dess konkurrensuppsökande skede, eftersom grundläggande förutsättningar för anbudsutvärderingen inte har redovisats i förfrågningsunderlaget. Länsrätten anser det därför att den offentliga upphandlingen bör göras om.

DOMSLUT

Länsrätten bestämmer att Ludvika kommuns offentliga upphandling av färgvaror och tillbehör (dnr. KS 2008/699) ska göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv/3109/1c).


Lennart Andersson



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens 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 skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.