



**LÄNSRÄTTEN I
VÄNERSBORG**

Sofia Ardeke

DOM
2010-01-19
Meddelad i
Vänersborg

Mål nr
3238-09 E

SÖKANDE

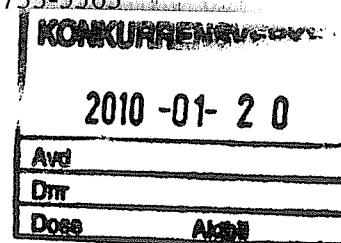
Brandwork Design & Communication Göteborg KB, 969733-5363
Vallgatan 21
411 16 Göteborg

MOTPART

Lerums kommun
443 80 Lerum

SAKEN

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



DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökningen om åtgärder enligt LOU.

Länsrätten upphäver rättens intermistiska beslut daterat den 4 december 2009 angående att upphandlingen inte får avslutas.

Dok.Id 79593

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 1060 462 28 Vänersborg	Residensgatan 23	0521-27 03 00 E-post: lansrattenivanersborg@dom.se	0521-27 03 80	måndag – fredag 09:00-12:00 13:00-16:00

BAKGRUND M.M.

Lerums kommun har genomfört en upphandling avseende ramavtal för grafisk formgivning och informationsproduktion.

I tilldelningsbeslutet daterat den 25 november 2009 tillkännagav Lerums kommun att andra bolag än Brandwork Design & Communication Göteborg KB (nedan benämnt Brandwork) tilldelats avtalet. Av tilldelningsbeslutet framgår bl.a. följande. De anbud som har antagits var de mest ekonomiskt fördelaktiga enligt rangordning pris 60 procent och kvalitet 40 procent. Viktning av priskomponenterna har gjorts enligt den utvärderingsmodell som presenterats i anbudsunderlaget: analys, strategi och planering (20 procent), grafisk formgivning (40 procent), textproduktion (10 procent) samt originalframställning (30 procent). Av poängsammanställningen avseende anbuderna framgår bl.a. följande. Det anbud som hamnade på första placering blev tilldelad 10 av 10 möjliga poäng avseende delarna grafisk formgivning, textproduktion och originalproduktion. De två andra anbud som erhöll placering två respektive tre fick 9,4 poäng respektive 8,9 poäng avseende alla anbudets delar.

Vid upphandlingen har förenklat förfarande tillämpats.

Länsrätten beslutade den 4 december 2009 att upphandlingen inte får avslutas till dess annat har beslutats.

YRKANDEN M.M.

Brandwork yrkar att upphandlingen ska rättas på så vis att alla anbud även bedöms ur kvalitetsperspektiv samt att kravet på att alla leverantörer ska kunna förse Lerums kommun med alla fyra kompetenser kvarstår och att den nya poängsammanställningen ligger till grund för ett nytt urval av le-

verantörer som får ramavtal. Brandwork anför bl.a. följande. Den första invändningen är att i tilldelningsbeslutet och medföljande poängsammansättning framgår att alla inkomna anbud fått kvalitetspoängen 10 av 10 möjliga. Detta resulterade i att det enda kriteriet för urvalet som faktiskt beaktades var pris och inte kvalitet. Detta missgynnar flera leverantörer då Brandwork bedömer det som orimligt att kvaliteten i arbetsprover och referenser skulle vara densamma för alla 29 anbud. Den andra invändningen avser att i dokumentet "Upphandling av ramavtal för grafisk formgivning och informationsproduktion för Lerums kommun" står följande. "Anbudsgivaren ska erbjuda följande kompetenser: projektledning (minst tre års erfarenhet). Copywriting, art director och originalframställning (minst två års erfarenhet)". En av de valda leverantörerna har inte lämnat pris på Analys, strategi och planering, dvs. en av de fyra kompetenser som krävdes i upphandlingen. Då detta dessutom är den kompetens som oftast betingar det högsta priset är det extra fördelaktigt för denna leverantör att stryka just den kompetensen.

Lerums kommun yrkar att länsrätten ska lämna Brandworks' talan utan bifall och anför bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget anges att:

- ramavtal kan komma att tecknas med olika leverantörer och innehålla hela eller delar av de tjänster som efterfrågas
- en samlad kvalitetsbedömning görs av arbetsproverna utifrån läsbarhet, typografi, rubriksättning, bildhantering, formgivning och grafiska lösningar
- anbud som omfattar del av underlaget kommer att utvärderas enbart på den delen
- Lerums kommun kommer att anta det anbud som är mest ekonomiskt fördelaktigt med hänsyn tagen till samtliga omständigheter enligt följande rangordning: pris 60 procent samt kvalitet på inlämnade beskrivningar, foton och referenser 40 procent.

Lerums kommun anför vidare bl.a. följande. Samtliga anbud har utvärderats både vad gäller pris och kvalitet i enlighet med beskrivningen i anbudsunderlaget. Man bedömer att samtliga anbud håller en hög och fullt jämförbar kvalitet. I den totala sammanvägningen är priset värderat till 60 procent. Det innebär att lägsta pris i praktiken varit avgörande eftersom kvaliteten har bedömts likvärdig i de inlämnade anbuden. Förfrågningsunderlaget anger att anbudsgivare som lämnar offert på del av underlaget kommer att utvärderas enbart på den delen. I tilldelningsbeslutet framgår klart att ett av de vinnande anbuden enbart antagits som leverantör på de delar där anbud har lämnats.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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.

I 5 kap. 6 § LOU stadgas bl.a. att kontrakt ska tilldelas den leverantör som har lämnat det bästa anbudet på grundval av de villkor som angetts i ramavtalet.

Enligt 15 kap. 16 § LOU ska en upphandlande myndighet antingen anta 1. det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för den upphandlande myndigheten, eller 2. det anbud som har lägst pris. Bedömningen av vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga ska göras enligt 12 kap. 1 § andra stycket.

I 12 kap. 1 § andra stycket LOU stadgas följande. Vid bedömningen av vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga, ska myndigheten ta

hänsyn till olika kriterier som är kopplade till föremålet för kontraktet såsom pris, leverans- eller genomförandetid, miljöegenskaper, driftkostnader, kostnadseffektivitet, kvalitet, estetiska, funktionella och tekniska egenskaper, service och tekniskt stöd. En upphandlande myndighet ska i annonsen om upphandlingen eller i förfrågningsunderlaget ange vilken grund för tilldelning av kontraktet som kommer att tillämpas.

I 16 kap. 1 § LOU stadgas att en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen. Vid direktupphandling får en ansökan enligt första stycket inte prövas efter den tidpunkt då det finns ett avtal om upphandlingen. Vid tillämpning av ett annat förfarande än som avses i andra stycket får en ansökan inte prövas efter den tidpunkt då det finns ett kontrakt. Den får dock prövas till dess att tio dagar gått från det att 1. den upphandlande myndigheten lämnat underrättelse enligt 9 kap. 9 § till anbudssökandena eller anbudsgivarna, eller 2. rätten, om den har fattat ett interimistiskt beslut, upphävt det beslutet.

Av 16 kap. 2 § LOU framgår följande. 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. Rätten får omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Utredning

Av förfrågningsunderlaget under rubriken "Omfattning" framgår bl.a. följande. Ramavtal kan komma att tecknas med olika leverantörer och inne-

hålla hela eller delar av de tjänster som efterfrågas. Större projekt kan komma att upphandlas separat.

Av förfrågningsunderlaget under rubriken "Kravspecifikation" framgår bl.a. följande. Pris ska anges per konsulttimma inom följande områden: Analys, strategi och planering. Grafisk formgivning. Textproduktion. Originalframställning. Om timpris inte är ifyllt för någon eller några av områdena, förutsätter vi att ert högsta ifyllda pris gäller.

Av förfrågningsunderlaget under rubriken "Prövning av anbud" framgår bl.a. följande. Anbudsvärderingen innefattar följande moment: 1. Kvalificering, som är en prövning om anbudsgivaren är kvalificerad för ett uppdrag av detta slag. 2. Utvärdering, där en prövning görs om anbudet uppfyller ställda skall-krav. Därefter görs en utvärdering enligt rangordningen pris 60 procent samt kvalitet och referenser 40 procent.

Av förfrågningsunderlaget under rubriken "Utvärdering" framgår bl.a. följande. Lerums kommun kommer att anta det anbud som är mest ekonomiskt fördelaktigt med hänsyn tagen till samtliga omständigheter enligt följande rangordning: Pris 60 procent. Kvalitet på inlämnade beskrivningar, foton, samt egna och andras referenser; 40 procent. Vid utvärdering av priset används följande fördelning av priskomponenterna: analys, strategi och planering 20 procent, grafisk formgivning 40 procent, textproduktion 10 procent, originalframställning 30 procent. En samlad kvalitetsbedömning görs av arbetsproverna utifrån läsbarhet, typografi, rubriksättning, bildhantering, formgivning och grafiska lösningar.

Länsrätten gör följande bedömning

En upphandlande enhet är fri att välja vilka kriterier som ska ingå i anbudsvärderingen under förutsättning att dessa inte strider mot LOU eller de gemenskapsrättsliga principer som bär upp lagen.

Vidare gäller att förfrågningsunderlag som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och gemenskapsrätten inte träds för när. En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav inte ska beaktas vid utvärderingen.

Brandwork har gjort gällande att Lerums kommun valt en leverantör som inte lämnat pris på ”Analys, strategi och planering” dvs. en av de fyra kompetenser som krävdes, vilket medfört fördel för denna leverantör, samt att kommunen inte bedömt anbuden utefter dess kvalitet utan endast bedömt erbjudet pris.

Frågorna behandlas nedan var för sig.

Utebliven prisuppgift

Länsrätten konstaterar att det av förfrågningsunderlaget dels framgår att ramavtal kan komma att tecknas med olika leverantörer och innehålla hela eller delar av de tjänster som efterfrågas samt dels; att för det fall timpris inte är ifyllt för någon eller några av efterfrågade områden förutsätter Lerums kommun att offererande leverantörs högsta ifyllda pris gäller.

Förfrågningsunderlagets utformning ger således den offererande leverantören möjlighet att välja för vilka delar man vill lämna anbud. Mot bakgrund av detta är det inget skall-krav att faktiskt lämna prisuppgift för alla delar i upphandlingen. Det finns därför inte förutsättningar för åtgärder med stöd av 16 kap. 2 § LOU med hänsyn till denna invändning.

Kvalitet


Brandwork har gjort gällande att eftersom alla inkomna anbud fått kvalitetspoängen 10 av 10 möjliga har detta resulterat i att det enda kriteriet för

urvalet som beaktats var pris, vilket missgynnade flera leverantörer. Lerums kommun har svarat att man har utvärderat samtliga anbud både vad gäller pris och kvalitet i enlighet med beskrivningen i anbudsunderlaget men att man bedömt att samtliga anbud håller en hög och fullt jämförbar kvalitet.

Av handlingarna i målet framgår det inte att kvaliteten avseende de olika anbuden har skiljt sig åt. Brandwork har inte visat att det föreligger en diskrepans avseende anbudens kvalitet som borde ha beaktats av Lerums kommun i enlighet med förfrågningsunderlaget. Det finns således inte heller med beaktande av denna invändning förutsättningar för åtgärder med stöd av 16 kap. 2 § LOU. Det som Brandwork anfört visar inte att man lidit skada eller kan komma att lida skada genom kommunens förfarande i upphandlingen. Brandworks framställan om åtgärder enligt LOU ska därför avslås. Det intermistiska beslutet gällde således inte längre.

Länsrätten erinrar om att en ny tiodagarsfrist börjar löpa, från dagen för denna dom, innan kontrakt kan tecknas.

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



Claes-Göran Gunnarsson