



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredraganden Helene Larsson

DOM
2011-05-03
Meddelad i
Växjö

Mål nr
4757-10, 4758-10

KONKURRENSVERKET	
2011-05-05	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

Reusner AS
Rannamõisa tee 4 F
13516 Tallinn
Estland

MOTPARTER

1. Landstinget Kronoberg
Upphandlingsavdelningen
Box 1223
351 12 Växjö

2. Landstinget i Kalmar län
Box 601
391 26 Kalmar

Ombud för 2: Landstinget Kronoberg

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Reusner AS ansökan om överprövning.

YRKANDEN M.M.

Landstingen i Kronoberg och Kalmar (landstingen) har gemensamt genomfört en upphandling avseende tryckning av landstingskataloger. Upphandlingsformen var ett förenklat förfarande och anbudet med lägst pris i huvudupplagan avsågs att antas. Enligt tilldelningsbeslut den 29 oktober 2010 tilldelades Elanders Sverige AB (Elanders) kontraktet. Av utvärderingsrapport framgår att två anbud inkom samt att bedömningen var att de provtrycksaker som anbud 2 (Reusner AS) skickat med inte höll den kvalitet man förväntat sig, varför anbud nr 1 antogs.

Reusner AS (Reusner) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att tilldelningsbeslutet ska ogiltigförklaras och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Som grund för ansökan anförs i huvudsak följande. Reusner har lämnat alla efterfrågade uppgifter och uppfyller därför de formella kraven. Dessutom har anbudet lägst pris. Eftersom de formella kraven i punkt 2.5 är uppfyllda är det inte möjligt för landstingen att diskvalificera anbudet med motiveringen att pappret har bristande kvalitet. Reusner har aldrig tidigare blivit diskvalificerade p.g.a. bristande kvalitet. Tryckeriet följer kvalitetsledningssystemet ISO 9001 och miljöledningssystemet ISO 14001. Dessutom är tryckeriet Svanen- och FSC märkt. – Landstingen har brutit mot LOU genom att avvika från förfrågningsunderlaget vid utvärderingen. Priskriteriet har tagits bort och ersatts med för Reusner okända kriterier. Hur utvärderingen är gjord framgår inte av tilldelningsbeslutet. Inte heller framgår på vilket sätt Elanders trycksaker höll en högre kvalitet. Upphandlingen har därför inte genomförts på ett öppet och icke diskriminerande sätt.

Landstingen motsätter sig bifall till överklagandet och anför i huvudsak följande. Landstingen har gjort bedömningen att de papperskvaliteter som offererats av Reusner inte uppfyller angivna skall-krav i kravspecifikationerna. Anbudet ska därför diskvalificeras. Landstingen beklagar otydlighe-

ten i utvärderingsrapporten. Det borde ha framgått att Reusner diskvalificerats i kvalificeringsfasen. I tilldelningsbeskedet har landstingen av förbiseende inte ändrat från ”det ekonomiskt mest fördelaktiga” till ”lägsta pris”. Anbudet har utvärderats i enlighet med de kvalificeringskrav samt enligt den utvärderingsmetod som anges i förfrågningsunderlaget.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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 iakttagas.

Av 9 kap. 9 § LOU framgår att en upphandlande myndighet skriftligen ska meddela anbudsgivarna om de beslut som fattats samt skälen därtill.

Domstolen ska enligt 16 kap. 2 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts om den upphandlande enheten 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 eller kan komma att lida skada.

I punkten 2.5 i det aktuella förfrågningsunderlaget anges att kvalificering av anbudsgivare sker i bilagan Anbudsformulär. I bilagan anges under ”Kvalificering” att kvalificeringskrav och andra krav eller villkor som beskrivs nedan skall vara uppfyllda för att anbudet ska utvärderas. Vidare anges under ”Krav på varan/tjänsten” att samtliga i bilagan Produktspecifikation angivna skall-krav skall vara uppfyllda.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Syftet med ett tilldelningsbesked är ge leverantörerna så pass mycket kännedom att de kan bilda sig en uppfattning om vilka skälen är för det bakomliggande beslutet. I förevarande fall har Reusner gjort gällande att det inte framgår av beskedet hur utvärderingen är gjord samt att landstingen avvikit från förfrågningsunderlaget och använt andra kriterier. Härvid kan konstateras att det i tilldelningsbeskedet anges att vinnande anbud är det ekonomiskt mest fördelaktiga samtidigt som det i förfrågningsunderlaget och utvärderingsrapporten anges att anbud med lägst pris ska antas. Landstingen har dock uppgett att formuleringen i tilldelningsbeskedet är ett misstag och att anbud med lägst pris har antagits. Mot bakgrund härav finner förvaltningsrätten att tilldelningsbeskedet i och för sig får anses otydligt, men då utvärderingen såvitt framgår har skett i enlighet med vad som angivits i förfrågningsunderlaget kan det inte anses visat att det föreligger sådana brister vad avser öppenhet att det finns skäl för åtgärd enligt LOU. Det saknas således grund att angripa upphandlingen utifrån tilldelningsbeskedet utformning i denna del.

Vad avser Reusners invändning att bolagets anbud felaktigt diskvalificerats kan följande noteras. Uppställda krav i en upphandling kan indelas i obligatoriska och icke obligatoriska krav. Av det aktuella förfrågningsunderlaget framgår att krav angivna i kravspecifikationerna är obligatoriska. Dessa måste således vara uppfyllda för att anbudsgivaren ska gå vidare till utvärdering. I kravspecifikationen avseende Kalmar landsting anges att papper avseende inlaga ska vara "Super Bright web 60 g (alt Grapho Crystal 60 g)" och i kravspecifikationen till landstinget Kronoberg anges att inlagan ska vara "70 g Reprint eller motsvarande". I Reusners anbud anges att bolaget som papper för inlaga i båda katalogerna erbjuder ett likvärdigt papper 60 g My Gold. Enligt förvaltningsrättens mening kan det inte anses visat att den offererade papperskvaliteten avseende inlagan är något av de

båda alternativ som efterfrågats av Kalmar landsting. Ett obligatoriskt skall-krav kan därmed inte anses uppfyllt. Med hänsyn härtill och då anbudet enligt punkt 1.7 i förfrågningsunderlaget måste omfatta hela uppdraget, har landstingen haft fog för att diskvalificera Reusners anbud. Det förhållandet att det inte tydligt angivits att diskvalificeringen skett i kvalificeringsfasen kan inte anses utgöra skäl för ingripande enligt LOU.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten således att vad Reusner har anfört och åberopat i målet inte medför att landstingen kan anses ha brutit mot 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i nämnda lag. Grund för ingripande föreligger därmed inte, utan ansökan ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV3109-1D-LOU)



Ingela Hofvander



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 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

- 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,
- det beslut som överklagas med uppgift
- om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
- de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
- den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
- 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.

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 3109/1D LOU