



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2010-10-08
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 39837-10
 Enhet 14

SÖKANDE

CMA Research AB, 556525-4256
 Ågatan 31
 582 22 Linköping

MOTPART

Nacka kommun
 131 81 Nacka

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

2010-10-12	
Ans	
Önr	
Doss	Arbete

Dok.Id 60512

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

BAKGRUND, YRKANDE M.M.

Nacka kommun genomför en upphandling av Kundundersökning avseende Nacka kommun med ärendenummer UBN 2010/27-052.

Nacka kommun har i tilldelningsbeslut meddelat att man antagit en annan leverantör än CMA Research AB (CMA).

CMA ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse skett i form av att anbudet från Scandinfo Marketing Reserach AB (Scandinfo) förkastats. Till stöd för sin talan anför CMA bl.a. följande. Scandinfos anbud ska förkastas pga. oriktiga/orimliga uppgifter om tidplan. Tidplan var ett av kriterierna för poängbedömning och här har Scandinfo angett en leveranstid på noll dagar från att sista enkät är mottagen. Även om en stor del av rapporteringen är upphängd i en webbportal är det vissa moment som omöjliga kan levereras på nolltid. Å ena sidan ska en analyserande/sammanfattande huvudrapport författas som "ska redovisa generella tendenser i resultaten, förändringar över tid per kommun och skillnader mellan kommuner." Denna rapport kan inte skrivas i sin slutgiltiga form förrän alla enkäter är mottagna och registrerade och att det skulle kunna göras utan någon som helst tidsinsats faller på sin egen orimlighet.

Å andra sidan är det en skyldighet för en leverantör att kvalitetsgranska och validera resultaten. Detta kan inte heller göras slutgiltigt förrän all data är på plats. I en undersökning av den här omfattningen, med 15 beställande kommuner och 93 000 respondenter, uppstår alltid fel i inläsning av enkäter m.m. som måste hittas och rättas till. Att detta skulle göras på tiden noll ifrån mottagande av enkäter, är också det helt orimligt. Om man ska lämna seriösa anbud för den här typen av omfattande projekt måste man också lämna realistiska uppgifter. Att sätta leveranstiden till noll är orimligt och oriktigt. Om denna typ av skrivningar godkänns blir anbudsskrivandet bara en lek med siffror där det är möjligt att ge utopiska löften enbart för att maximera poängskörden. Vidare har Nacka kommun ändrat utvärderings-

kriterierna på så sätt att Scandinfos leveranstid ändrades till en dag då utvärderingsmodellen inte fungerade för en leveranstid om noll tidsenheter, vilket ytterligare förstärker anförda argument.

Nacka kommun bestrider bifall till ansökan och yttrar sig i huvudsak enligt följande. I förfrågningsunderlaget har sättet för utvärdering av anbud utformats på ett sätt som är brukligt bland inköpare i den offentliga sektorn. Ett poäng- och viktningssystem används. Det anbud som tilldelats högst poäng tilldelas kontraktet. Detta innebär att den anbudsgivare som lämnat det totalekonomiskt bästa anbudet erhåller maximal poäng. Som ett av kriterierna för antagande av anbud har kommunen i förfrågningsunderlaget klargjort kriterierna för tidsplan där en kvotmodell tillämpas. De aktuella kraven avseende tidsplan för leverans har ställts i svarsformuläret skallkrav 8. Nacka kommun har genomfört granskning och prövning av samtliga anbud som har kommit in i rätt tid. Anbudsgivarna har kallats till anbudsrepresentation. I sin prövning av kriterierna har Nacka kommun utgått från den information som lämnats i inlämnat anbud. Vid anbudsrepresentationen framkom att den utlovade leveranstiden var möjlig genom att Scandinfo har ett arbetssätt som innebär att de bygger upp rapporter helt i förväg. Rapporter och system testas på historiska data innan underlaget är komplett. Detta innebär att företaget kan presentera resultaten snabbt. Arbetssättet har också använts med framgång för tidigare kunder enligt anbudsgivaren. Det finns därför ingen anledning för Nacka kommun att ifrågasätta riktigheten i de uppgifter som Scandinfo lämnat i sitt anbud och att företaget kan leverera det de utlovat. Att utvärderingskriterierna skulle ha ändrats är helt felaktigt utan den modell som presenterats i förfrågningsunderlaget är också den som har använts.

DOMSKÄL

Denna upphandling har påbörjats före den 15 juli 2010 och LOU ska därför tillämpas i den lydelse som var gällande vid denna tidpunkt.

1 kap. 9 § LOU har följande lydelse. Upphandlande myndigheter skall behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

16 kap. 2 § LOU har, i tillämplig lydelse, följande lydelse. 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, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

I Svarsbilaga anbud anges under punkten **Skallkrav 8, tidplan** följande.

Företaget ska redovisa en tidplan som visar tidsåtgång enligt nedan:

1. Kalenderdagar från sista enkät tas emot till leverans av samtliga enhetsdiagram
2. Kalenderdagar från sista enkät tas emot till leverans av övriga delar i grundpaketet

Beslut om när sista enkät tas emot tas i samråd med kommunerna.

I Anbudsinbjudan anges under rubriken **5.2. Anbudsutvärdering** bl.a. följande.

Anbudsutvärderingen omfattar följande moment och bedöms mot ställda skallkrav. Begärda uppgifter enligt kvalificeringsfasen skall visa att anbudsgivaren har kapacitet och förmåga att genomföra uppdraget.

Leveranstid *

10 p

Dagar från sista enkät tas emot till leverans av samtliga enhetsdiagram, 6 p.
Dagar från sista enkät tas emot till leverans av övriga delar i grundpaketet, 4 p.

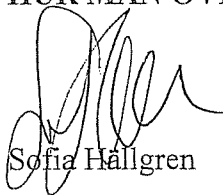
*) Kvotmodell tillämpas, vilket innebär att den anbudsgivare som lämnat lägst pris/lägst antal dagar erhåller maximal poäng. Leverantörer som lämnar högre pris/fler dagar erhåller reduktion av antalet poäng med kvoten mellan det lägsta anbudet och det egna lämnade anbudet. Samtliga anbudsgivare erhåller poäng.

Kommunen kommer att anta den anbudsgivare som uppfyller ovanstående kriterier och lämnat det totalekonomiskt mest fördelaktiga anbudet.

Förvaltningsrättens bedömning

Det är i målet ostridigt att Scaninfo lämnat en uppgift om noll leveranstid räknat i kalenderdagar. CMA har anfört att denna uppgift är orimlig mot bakgrund av att en sådan leveranstid är omöjlig att upprätthålla. Förvaltningsrätten konstaterar att leveranstid är ett utvärderingskriterium i upphandlingen. Som huvudregel saknas möjlighet för den upphandlande myndigheten att bedöma rimligheten i de uppgifter en anbudsgivare lämnar avseende utvärderingskriterier. För det fall dessa består av numeriska värden är det upp till den upphandlande myndigheten att besluta hur utvärderingsmodellen behandlar en uppgift om noll. Dock kan noteras att pris är specialreglerat i LOU, med en möjlighet att förkasta ett anbud med ett orimligt lågt pris. Denna möjlighet torde saknas avseende andra utvärderingskriterier. Det finns därmed ingen möjlighet att utesluta Scaninfos anbud på den grund som CMA anfört. Vad CMA i övrigt anfört föranleder ingen annan bedömning. CMA:s ansökan om ingripande enligt LOU ska därför avslås.

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



Sofia Hällgren
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit Mathias L. Jansson



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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 3109/1A LOU

