



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**

DOM
2010-08-12
Meddelad i
Falun

Mål nr
3361-10
Rotel 6

SÖKANDE

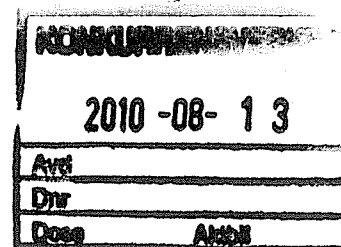
Litator AB, 556789-7193
Regementsgatan 25
217 53 Malmö

MOTPART

Falu kommun
791 83 Falun

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 12000

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45 S-791 21 Falun	Kullen 4	023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se	023-383 00 80	måndag – fredag 08:00-12:00 13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDE

Falu kommun har genomfört en upphandling avseende ”Konsult för resandeundersökning” (KS0109/10). Tilldelningsbeslut fattades den 1 mars 2010 varigenom GfK Sverige AB:s (härefter GfK) anbud antogs. Sedan Litator AB (härefter Litator) ansökt om överprövning förordnade förvaltningsrätten i dom den 12 april 2010 (mål nr 2439-10) att utvärderingen skulle rättas på så sätt att antalet referensuppdrag inte skulle få genomslag i kvalitetsbedömningen av referenserna.

Falu kommun fattade härefter ett nytt tilldelningsbeslut den 21 april 2010 varvid även då GfK tilldelades kontraktet.

Litator ansöker nu återigen om överprövning och anför bl.a. följande. Upphandlingsenheten har i sin nya anbudsutvärdering åtgärdat det fel som föranledde Förvaltningsrätten i Falun att förordna att anbudsutvärderingen skulle göras om. Emellertid har upphandlingsenheten, i strid med upphandlingsunderlaget, ändrat en bedömningskategori, vilket får till följd att även det nya tilldelningsbeslutet är felaktigt. Enligt upphandlingsunderlaget ska poäng för kategorin ”Genomförande liknande uppdrag” avgöras av kommunens bedömning av referenternas svar. 25 ger 5 poäng, 20-24 ger 4 poäng etc. GfK angav tre referenser med betygen 25, 24 samt 24 och erhöll alltså 5 poäng, 4 poäng samt 4 poäng för en sammanlagd snittsumma om 4 poäng i kategorin enligt det ursprungliga tilldelningsbeslutet. Litator angav en referens med betyget 25. I det nya tilldelningsbeslutet har upphandlingsenheten korrigerat Litators resultat till 5 poäng i enlighet med förvaltningsrättens domslut. Problemet är bara att upphandlingsenheten samtidigt höjt GfK:s resultat i kategorin från 4 till 5 poäng helt utan förankring i vare sig upphandlingsunderlaget eller förvaltningsrättens dom. Höjningen sker i stället med motiveringen att man genomfört en rättelse som innebär att

”utvärdering för referensuppdrag endast upptar 1 uppdrag vilket i sig innebär att för detta kriterie får samtliga anbudsgivare maximalt 5 poäng.”

Kommunen bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Vid handläggningen av detta mål har förvaltningsrätten haft tillgång till akten i mål 2439-10.

Tillämpliga bestämmelser

Av 16 kap. 2 § första stycket 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.

Av 1 kap. 9 § framgår att upphandlande enheter 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.

Förfrågningsunderlaget

I förfrågningsunderlaget anges följande såvitt avser utvärdering av kompetens.

- Poäng för kompetens att klara uppdraget redovisas och avgörs av bedömning av konsultens redovisade liknande uppdrag. Har konsulten genomfört minst 3 helt liknande/motsvarande uppdrag till kommun/myndighet erhålls 5 poäng. Har konsulten genomfört 1 helt liknande/motsvarande uppdrag till kommun/myndighet erhålls 3 poäng. Har konsulten genomfört intervjuuppdrag men ej helt liknande/motsvarande erhålls 1 poäng.

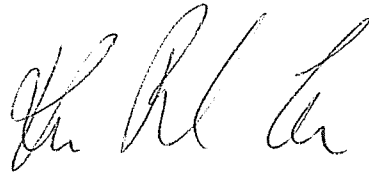
- Poäng för genomförande av liknande/motsvarande uppdrag avgörs av kommunens bedömning av referenternas svar, se bilaga 1 referenser. Den totala summan (t ex 25) delas med 5 för att erhålla maximalt 5 poäng. 20-24 ger 4 poäng etc. Poängen viktas sedan med 35%.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning

Frågan i målet är kvalitetskriteriet ”Genomförande av liknande uppdrag” ska bedömas. Inför den förra överprövningen av samma upphandling hade kommunen låtit antalet uppdrag påverka bedömningen av utvärderingen av referenserna på så sätt att flera godkända referenser gav högre poäng. Förvaltningsrätten fann att förfrågningsunderlaget inte gav stöd för att göra en sådan utvärdering och förordnade därför om rättelse. Kommunen har nu rättat utvärderingen och endast låtit ett av uppdragen styra bedömningen, vilket har fått till följd att samtliga anbudsgivare som tilldelats 25 p av någon referens har fått 5 poäng vid utvärderingen. Av förfrågningsunderlaget framgår inte uttryckligen om det är det bästa uppdraget eller genomsnittet av samtliga godkända uppdrag som ska styra poängsättningen i denna kategori. Den tillämpning kommunen har använt sig av innebär dock, enligt förvaltningsrättens bedömning, att likabehandlingsprincipen tillvaratas på bästa sätt. Grund för ingripande enligt LOU föreligger därför inte.

Förvaltningsrätten konstaterar vidare att även en genomsnittsberäkning av referenserna, med tillämpning av två decimaler, inte skulle ha någon betydelse för slutresultatet. GfK har även vid en sådan bedömning lämnat det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Vid detta förhållande är skaderekvisitet inte uppfyllt varför ansökan om överprövning även på den grunden kan avslås.

Hur man överklagar, se bilaga (Dv 3109/1c LOU).



Karin Forslund Johansson

rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. 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 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 3109/1C LOU