



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2012-07-23
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
11338-12
Enhet 13

1

SÖKANDE
Reachem AB, 556764-7093
Norr Mälarstrand 34
112 20 Stockholm

MOTPART
Pensionsmyndigheten
Box 38190
100 64 Stockholm

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

KONKURRENSVERKET	
2012 -07- 2 3	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 250593

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

Pensionsmyndigheten genomför en öppen upphandling av konferenspartner (dnr UPP 2011-74). I ett tilldelningsbeslut den 28 maj 2012 meddelade Pensionsmyndigheten bl.a. att den avsåg att teckna avtal med SKL Fastigheter och Service AB (SKL), eftersom deras anbud bedömts som mest ekonomiskt fördelaktigt. Reachem AB (Reachem) har ansökt om överprövning av upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Reachem ansöker om överprövning av upphandlingen av konferenspartner till Pensionsmyndigheten. Bolaget yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att bolaget tilldelas 10 poäng vid anbudsutvärderingen av "Strategi för uppdraget" samt att SKL:s anbud tilldelas lägre betyg eftersom det saknar beskrivning av "Strategi för uppdraget".

Pensionsmyndigheten bestrider bifall till ansökan om överprövning.

UTVECKLANDE AV TALAN

Reachem har som grund för sina yrkanden anfört att Pensionsmyndigheten företagit en felaktig anbudsutvärdering. Till stöd för sin talan har bolaget anfört bl.a. följande. Bolaget borde vid utvärderingen av "Strategi för uppdraget" ha tilldelats 10 poäng istället för 6 poäng. Bolaget hänvisar till bilaga 4 och 5 i sitt anbud för att påvisa att det borde ha tilldelats full poäng. Där framgår mycket tydligt hur samarbetet med Pensionsmyndigheten skulle genomföras och att alla beslut skulle fattas i samråd med myndigheten. SKL:s anbud har inte i något avseende en tydligare eller mer ut-

tömmande beskrivning av strategin och arbetsprocessen. Därför finns ingen grund för att tilldela olika poäng avseende "Strategi för uppdraget". SKL:s anbud saknar helt beskrivning av strategin och arbetsprocessen och har därmed inte uppfyllt skallkraven för att gå vidare i utvärderingen. Detta, i samband med att bolaget har angett det lägsta priset, bidrar till att deras anbud ska anses vara det vinnande.

Pensionsmyndigheten har som grund för sitt bestridande anfört i huvudsak följande. Reachems ansökan om överprövning visar inte att myndigheten vid utvärderingen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap 9 § LOU eller att någon annan bestämmelse i LOU har åsidosatts. Det är heller inte visat att Reachem har lidit eller kan komma att lida skada till följd av en sådan brist. Till stöd för sin talan har myndigheten anfört bl.a. följande.

Det framgår inte på vilket sätt Reachem anser att Pensionsmyndighetens bedömning är felaktig eller på vilket sätt anbudet borde ha bedömts annorlunda avseende kriteriet "Strategi för uppdraget". Kriteriet "Strategi för uppdraget" består av fyra punkter ("Genomförande", "Arbetssätt", "Hur kunskapen om marknaden säkerställs", "Hur kännedom om nya anläggningar inhämtas") och varje punkt kan tilldelas 0-10 poäng. Reachem har tilldelats högsta betyg för varje punkt förutom punkten "Arbetssätt" där bolaget tilldelats 6 poäng. Pensionsmyndigheten har i utvärderingsrapporten motiverat tilldelningen av 6 poäng enligt följande. "*Fullgör med visst mervärde, men av beskrivningen framgår endast vagt hur kommunikation av uppdraget kommer att ske med Pensionsmyndigheten. Exempelvis framgår inte om Pensionsmyndigheten kommer att ges tillfälle att delta i detaljplaneringen av uppdraget.*" Det går inte att utläsa vad Reachem menar med sitt påstående att SKL helt saknar beskrivning av strategin och arbetsprocessen och därmed inte uppfyller skallkraven för att gå vidare i utvärderingen. Vilka skallkrav som menas går inte att utläsa och Pensionsmyndig-

heten utgår därför från att det är börkraven i förfrågningsunderlagets avsnitt 4.2.1 som avses. Vinnande anbudsgivare, SKL, har genom sin bilaga 7 på ett tydligt och uttömmande sätt visat hur alla punkter gällande ”Strategi för uppdraget” har uppfyllts. Slutligen har Reachem inte angett, och har heller inte grund att påstå, att bolaget skulle ha lidit skada.

DOMSKÄL

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. Om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU, och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. Det är den som ansöker om överprövning som på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på och visa att upphandlande myndighet har agerat i strid med LOU (jfr RÅ 2009 ref. 69). För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att han lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande enheten brutit mot LOU.

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att det som är tvistigt i målet är utvärderingen av börkravet "Strategi för uppdraget" och specifikt punkten "Arbetssätt".

I förfrågningsunderlaget under rubriken "4.2.1 Strategi för uppdraget" anges bl.a. följande.

Anbudet bör innehålla en strategi över hur efterfrågat uppdrag är tänkt att hanteras, som minst anger:

- Genomförande (var tjänsten utförs, personal, backuper mm)
- Arbetssätt
- Hur kunskapen om marknaden säkerställs
- Hur kännedom om nya anläggningar inhämtas

Beskrivningen kommer att bedömas så att uppfyllande enligt varje punkt ovan kan ge 0-10 poäng utifrån hur väl beskrivningen överensstämmer med Pensionsmyndighetens behov av konferenspartnertjänst.

Under rubriken "2.2.1 Strategi för uppdraget" i utvärderingsrapporten anges bl.a. följande om poängen för uppdragsbeskrivningen.

- | | |
|------|---|
| 10 p | [Uppdragsbeskrivningen är] mycket god, ger stort mervärde |
| 8 p | [Uppdragsbeskrivningen håller] god nivå, fullgör våra behov med tydligt mervärde |
| 6 p | [Uppdragsbeskrivningen håller] normal nivå, fullgör våra behov med visst mervärde |
| 4 p | [Uppdragsbeskrivningen håller] acceptabel nivå, ger dock inget mervärde |
| 2 p | [Uppdragsbeskrivningen håller] acceptabel nivå, brister inom något område |
| 0 p | [Uppdragsbeskrivningen håller] icke acceptabel nivå, brister inom något område |

Reachem har anfört att det av bilaga 4 och 5 i deras anbud tydligt framgår hur samarbetet med Pensionsmyndigheten skulle genomföras och att beslut fattas i samråd med myndigheten, samt att bolaget således bör tilldelas 10 poäng istället för /6 poäng. Enligt förvaltningsrättens mening är ett visst mått av subjektivitet vid utvärdering av mjuka utvärderingskriterier, eller s.k. börkrav, ofrånkomlig. Efter en granskning av utvärderingen finner förvaltningsrätten inte visat annat än att den upphandlande myndigheten har bedömt bolagens anbud i enlighet med förfrågningsunderlaget. Förvalt-

ningsrätten har således inte anledning att ingripa mot upphandlingen enligt LOU. Ansökan ska därför avslås.

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

Madeleine Benndorf

Rådman

Föredragande har varit Lizette Harletun Ilkhani.



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 var till 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