



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Föredraganden
 Elisabet Heimer

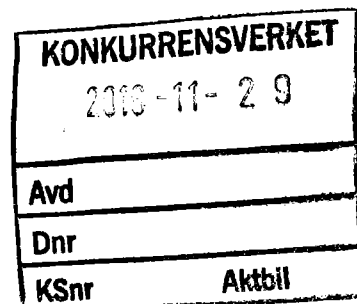
DOM
 2016-11-29
 Meddelad i Falun

Mål nr
 3884-16, 3893--3907-16

SÖKANDE

Deltab profil & design AB, 556545-4146

Ombud: Advokat Nina Barzey
 Furst & Partners Advokatfirma AB
 Box 7027
 103 86 Stockholm



MOTPARTER

1. Kommunalförbundet Inköp Gävleborg, 222000-2311
826 80 Söderhamn (mål nr 3884-16)
2. AB Gavlegårdarna, 556487-5937 (mål nr 3893-16)
3. Alfta-Edsbyns Fastighets AB, 556527-4361 (mål nr 3894-16)
4. Fiberstaden AB, 556696-1305 (mål nr 3895-16)
5. Gavlefastigheter Gävle kommun AB, 556009-9581 (mål nr 3896-16)
6. Gylisvallen AB, 556315-5125 (mål nr 3897-16)
7. Gästrike Vatten AB, 556751-1661 (mål nr 3898-16)
8. Gävle flygplats AB, 556982-0458 (mål nr 3899-16)
9. Gävle Parkeringsservice AB, 556982-0557 (mål nr 3900-16)
10. Hoforshus AB, 556477-3710 (mål nr 3901-16)
11. Ockelbogårdar Aktiebolag, 556528-6068 (mål nr 3902-16)
12. Söderhamn Nära AB, 556439-6447 (mål nr 3903-16)
13. Hudiksvalls Näringslivs AB, 556187-6284 (mål nr 3904-16)
14. AB Hudiksvallsbostäder, 556507-8267 (mål nr 3905-16)
15. Markbyggarna i Gävle kommun AB, 556935-6875 (mål nr 3906-16)
16. Söderhamn Elnät AB, 556205-9997 (mål nr 3907-16)

Ombud för 2-16: Kommunalförbundet Inköp Gävleborg
 826 80 Söderhamn

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska göras om.

Dok.Id 177729

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

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg (Inköp Gävleborg) genomför en upphandling av ramavtal avseende ”Arbetskläder (yrkeskläder, skyddskläder, flamskyddade kläder, varselkläder m.m.), Arbetsskor och Profilkläder” (ärendenummer 5630). Inköp Gävleborg upphandlar i egenskap av upphandlande myndighet för de till förbundet anslutna kommunerna och som ombud för de i domshuvudet angivna motparterna. Upphandlingen, som är uppdelad i sju delområden, genomförs genom ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattades den 9 september 2016.

Deltab profil & design AB (Deltab) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om. Deltab anger som grund för talan att det strider mot LOU att utvärdera anbuderna utifrån utvärderingsgrunden ”lägsta pris” när anbudsgivare endast ska ange vilken rabattsats man avser att tillämpa utan att veta vilka priser anbudsgivaren tillämpar. Anbudsgivarna har varit förhindrade att utforma optimala anbud som baseras på deras egna prissättningar. De vinnande anbudsgivarna har inte vunnit upphandlingen på utvärderingskriteriet lägsta pris utan snarare på den största rabatten på ett fiktivt pris som inte existerar.

Inköp Gävleborg bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Då anbudslämnarna arbetar med olika fabrikanter är det inte möjligt att utvärdera samtliga anbudsgivares olika prislistor på ett objektivet och transparent sätt, samt att det inte är förenligt med LOU att kräva att anbudsgivaren erbjuder ett visst märke. Anbudsgivarna ska enligt punkt 4 i anbudsfrågan tillhandahålla sina rekommenderade försäljningspriser öppet utan inloggning digitalt på webbshop, elektronisk katalog eller motsvarande samt i beställarens inköpssystem. Rabattsatserna ska vara fasta eller högre än de i anbudet offererade under hela avtalsperioden och gälla vid köp av arbetskläder, profilkläder, arbetsskor samt vid profilering till rekommenderat försäljningspris.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE*Förutsättningar för förvaltningsrättens prövning*

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Deltab anfört är visat att Inköp Gävleborg brutit mot någon av de grundläggande principerna eller annan bestämmelse i LOU och detta medfört att Deltab lidit eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iakttä principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

Förfrågningsunderlaget

Av anbudsförfrågan framgår bl.a. följande.

3.3 Utvärdering – steg 3 (bedömning av angivna kriterier)

De anbudsgivare som blivit godkända i steg 1 och steg 2 går vidare till utvärderingsfasen där utvärdering sker enligt lägst pris. Utvärderingen sker med hjälp av en referensgrupp som består av representanter från Beställare. I de fall priserna blir lika gäller tilldelning genom lottning.

Ramavtal kommer att tilldelas den/de anbudsgivare som inkommit med det lägsta anbudspriset.

• **Pris**

Vid utvärdering av pris tar vi hänsyn till offererad rabattsats som dras av på ett fiktivt orderbelopp. Rabattsatsen skall anges med två decimaler.

Angiva rabattsatser kommer att gälla under hela avtalsperioden på rekommenderat försäljningspris (listpris).

Exempel enligt nedan

Område	Angiven rabattsats (0,00 %)	Fiktivt orderbelopp	Totalpris
Arbetskläder (yrkeskläder, skyddskläder, flamskyddade kläder, varselkläder mm)	5,25 %	1000 kr	947,50 kr
Arbetsskor	10,34 %	1000 kr	896,60 kr
Profilkläder	8,45 %	1000 kr	915,50 kr
Profiler (logotyper, schablonkostnader, brodyr, transfertryck, mm)	7,63 %	500 kr	461,85 kr

Totalpriset i detta exempel är 950 kr + 900 kr + 900 + 450 kr = 3 221,45 kr

I målet är ostridigt att i Inköp Gävleborg använt utvärderingsgrunden "lägsta pris" och att anbudsgivaren endast har behövt ange en rabattsats. Enligt förvaltningsrättens uppfattning ska en utvärderingsmodell vara utformad så att den är ägnad att leda till ett rättvisande resultat, vilket i ett fall som detta, innebär att utvärderingsmodellen måste vara ägnad att tillförsäkra att det anbud som har lägst pris antas. För att uppnå detta måste det ligga i sakens natur att upphandlande myndighet i sin utvärdering beaktar anbudsgivarens faktiska priser. Då Inköp Gävleborg inte har gjort detta i förevarande fall strider förfarandet mot principerna om likabehandling och öppenhet i 1 kap. 9 § LOU. Deltab har på grund av detta lidit eller riskerat att lida skada. Eftersom bristen hänförs till upphandlingens konkurrensuppsökande skede ska upphandlingen göras om.

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

Karin Forslund Johansson
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni 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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.

