



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
2013 -09- 0 5
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 6577-13

SÖKANDE

Aspekta AB, 556747-9398
 Baltzarsgatan 16
 211 36 Malmö

Ombud: Advokat Tomas Eliasson
 Advokatfirman Delphi i Malmö AB
 Stora Nygatan 64
 211 37 Malmö

KONKURRENSVERKET	
2013 -09- 0 6	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

MOTPART

Region Skåne
 291 89 Kristianstad

Ombud: advokaten Mikael Karlsson och jur. kand. Lina Andersson
 c/o Moll Wendén
 Stortorget 8
 211 34 Malmö

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Aspekta AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 171380

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND

Region Skåne genomför upphandling avseende produktions- och konsulttjänster inom områden information och kommunikation del II (dnr 1300570). Upphandlingen, som är uppdelad i fyra separata delområden, genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU. Enligt tilldelningsbeslut den 10 juni 2013 ska för delområde H - PR-tjänster kontrakt tilldelas Gullers Grupp AB, New Republic PR AB och Printa Public Relations AB.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

Aspekta AB begär överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att den ska rättas på så vis att ny utvärdering genomförs, varvid bolagets anbud beaktas. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om.

Region Skåne bestrider bifall till ansökan.

OMSTÄNDIGHETER TILL STÖD FÖR ANSÖKAN OCH REGION SKÅNES INSTÄLLNING

Aspekta AB anför till stöd för talan bl.a. följande. Region Skåne har handlat i strid med 1 kap. 9 § LOU genom att inte utvärdera bolagets anbud trots att det uppfyller samtliga skall-krav. Av tilldelningsbeslutet kan utläsas, såvitt avser tjänst H – PR-tjänster, att anbudet från Aspekta AB inte uppfyller skall-krav enligt punkt 4.1.5 då beskrivning överstiger 3 000 tecken. Enligt kravspecifikationen punkt 4.1.5 ska anbudsgivaren bl.a. lämna en kortfattad beskrivning av sin arbetsmetodik. Beskrivningen ska lämnas i Word-format och bifogas anbudet samt vara maximalt 3 000 tecken. På vilket sätt textmängden ska mätas framgår inte. Aspekta AB har lämnat en beskrivning som uppfyller kraven. Bolaget har mätt textmängden i MS Word som bekräftade att textmängden inklusive blanksteg, textrutor, fotnoter och slutkommentarer uppgick till 2 907

tecken. Det måste vara tillfyllest att mäta textmängden med den anvisade programvarans textmätningsfunktion. Det kan vidare ifrågasättas om det maximala antalet tecken utgör ett formellt kvalifikationskrav. Det torde istället vara själva beskrivningen som utgör ett krav medan uppgiften om maximala antalet tecken mer är av ordningskaraktär. Beskrivningens längd och innehåll saknar all betydelse för utvärderingen. För den händelse Region Skåne inte skulle acceptera det anvisade programmets textmängdsmättningsfunktion strider förfrågningsunderlaget uppenbart mot transparensprincipen. Det torde vara oförutsebart för varje anbudsgivare att textberäkningsfunktionen i den anvisade programvaran inte godkänns. Att det bland anbudsgivarna rått osäkerhet kring hur textmängden ska räknas framstår som uppenbart då i vart fall fem anbudsgivare har utslutits på en till synes enkel formalitet. Region Skåne har brutit mot likabehandlingsprincipen när man upprätthållit kravet på textmängd men inte kravet på Word format. De anbudsgivare som inte uppfyllt kravet på Word-format har efter anbudstidens utgång fått komplettera sitt anbud. Region Skåne har också brutit mot likabehandlingsprincipen när man vid beräkning av textmängd i inkomna beskrivningar bortser från att textmängden överskridits både när det gäller Primes ingivna PDF-fil och Primes textdokument i Kategorin F eller när det gäller The Fan Clubs bilagor. Syftet med offentliga upphandlingar är ökad konkurrens och att få fram det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Region Skånes regeltillämpning i upphandlingen ger intryck av motsatsen.

Region Skåne bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Aspekta AB har lämnat anbud för delområde H - PR-tjänster. Region Skåne har utvärderat anbudet på ett riktigt sätt och helt i enlighet med förfrågningsunderlaget samt LOU. Förfrågningsunderlaget har också utformats på ett riktigt tydligt och korrekt sätt. Aspekta AB har rätteligen uteslutits från aktuellt delområde och har inte lidit någon skada och kan inte lida någon skada. Vid utvärdering av den beskrivning som efterfrågats i kravspecifikationen 4.1.5 har Region Skåne funnit att Aspekta AB:s anbud inte uppfyller kravet om maximalt 3 000

tecken. Vid medräkning av de tecken som framgår av den bild som Aspekta AB infogat i dokumentet överstiger beskrivningen 3 000 tecken. Totalt innehåller Aspekta AB:s beskrivning 3 297 tecken. Av informationen i punkten 4.1.5 tillsammans med information i Frågor och svar den 13 maj 2015 framgår att antalet tecken ska vara maximalt 3 000, dvs. inklusive alla tecken i dokumentet och att antal tecken räknas med mellanslag. Det har stått anbudsgivarna fritt att använda MS Words textmättningsfunktion eller för den delen någon annan lämplig metod för texträkning, så länge kravet i punkten 4.1.5 upprätthålls. Att av Aspekta AB använt mätinstrument inte medräknat text som anges i bildrutan, något som Aspekta AB borde ha kontrollerat och upptäckt, kan inte föranleda någon annan bedömning än att Aspekta AB:s anbud rätteligen uteslutits. Det råder inga som helst tvivel om att kravet på att beskrivningen inte får överstiga ett visst antal tecken är ett skall-krav. Beskrivningen som ska bifogas utgör ett skall-krav. Beskrivningen ska innehålla viss angiven information och får inte överstiga ett visst antal tecken. Beskrivningen måste uppfylla samtliga i punkten uppställda krav för att anbudsgivaren ska kvalificera sig för utvärdering. Det bestrids att förfrågningsunderlaget strider mot principen om transparens. Det framgår tydligt vilka krav som Region Skåne har ställt upp i detta avseende. Det står således anbudsgivaren fritt att välja lämplig metod för att kontrollera att kravet är uppfyllt. Varken Prime eller The Fan Club har inte antagits som leverantör i den aktuella upphandlingen. Även om det skulle vara så att dessa bolags anbud inte uppfyller samtliga skall-krav, vilket bestrids, kan Aspekta AB inte lida någon skada med anledning av utvärderingen av Primes och The Fan Clubs anbud.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphand-

lingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förvaltningsrättens bedömning

För att konkurrensen ska vara på lika villkor i en upphandling krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Av underlaget ska framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas.

Av det av Region Skåne tillämpade förfrågningsunderlaget (punkten 1.2.14) framgår att det anbud kommer att antas som uppfyller ställda krav och som bedöms vara det ekonomiskt mest fördelaktiga.

I förfrågningsunderlaget (punkten 4.1.5) *Beskrivning av arbetsmetodik*, anges bl.a. följande. Anbudsgivaren ska lämna en kortfattad beskrivning av sin arbetsmetodik och arbetsprocess. Av beskrivningen ska det framgå hur ett uppdrag går från start till avslut (ink utvärdering). Beskrivningen ska lämnas i wordformat och bifogas anbudet. Beskrivningen ska vara maximalt 3 000 tecken. - Den aktuella punkten i förfrågningsunderlaget är markerad med en symbol som enligt förfrågningsunderlagets symbolförklaring betyder ”texten innehåller krav som måste uppfyllas”.

Av "Frågor och Svar" – som utgör ett förtydligande av upphandlingsunderlaget – framgår att antalet tecken räknas med mellanslag.

Enligt förvaltningsrättens mening är det aktuella kravet att beskrivningen ska vara maximalt 3 000 tecken tillräckligt tydligt formulerat för att transparensprincipen ska vara uppfylld. Det framgår också med tillräcklig tydlighet av förfrågningsunderlaget att kravet utgör ett sådant krav som ska vara uppfyllt för att anbudet ska utvärderas. Vad Aspekta AB anfört angående brister i förfrågningsunderlagets tydlighet utgör enligt rättens mening inte grund för ingripande enligt LOU.

Region Skåne har vid granskning av anbudet funnit att Aspekta AB:s beskrivning, inklusive text i bildruta, överstiger 3 000 tecken och skall-kravet gällande beskrivningens längd inte är uppfyllt. Aspekta AB:s anbud har därför förkastats. Det är vid prövningen av om kravet är uppfyllt det faktiska antalet tecken som är av betydelse och inte vilket antal tecken ett visst textmätningsprogram har angett. Förvaltningsrätten anser inte att vad Aspekta AB anfört och åberopat visar att Region Skåne vid sin prövning av bolagets anbud och vid förkastandet av detsamma tagit ovidkommande hänsyn, avvikit från förfrågningsunderlaget eller på annat sätt agerat i strid med LOU.

Vad avser de brott mot likabehandlingsprincipen som Aspekta AB gör gällande att Region Skåne har gjort sig skyldig till i upphandlingsförfarandet finner förvaltningsrätten inte visat att en brist i detta hänseende har medfört att Aspekta AB lidit eller kan lida skada.

Mot bakgrund av det nu anförda och då Aspekta AB:s inte heller anfört någon annan omständighet som utgör grund för ingripande mot upphandlingen ska ansökan avslås.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

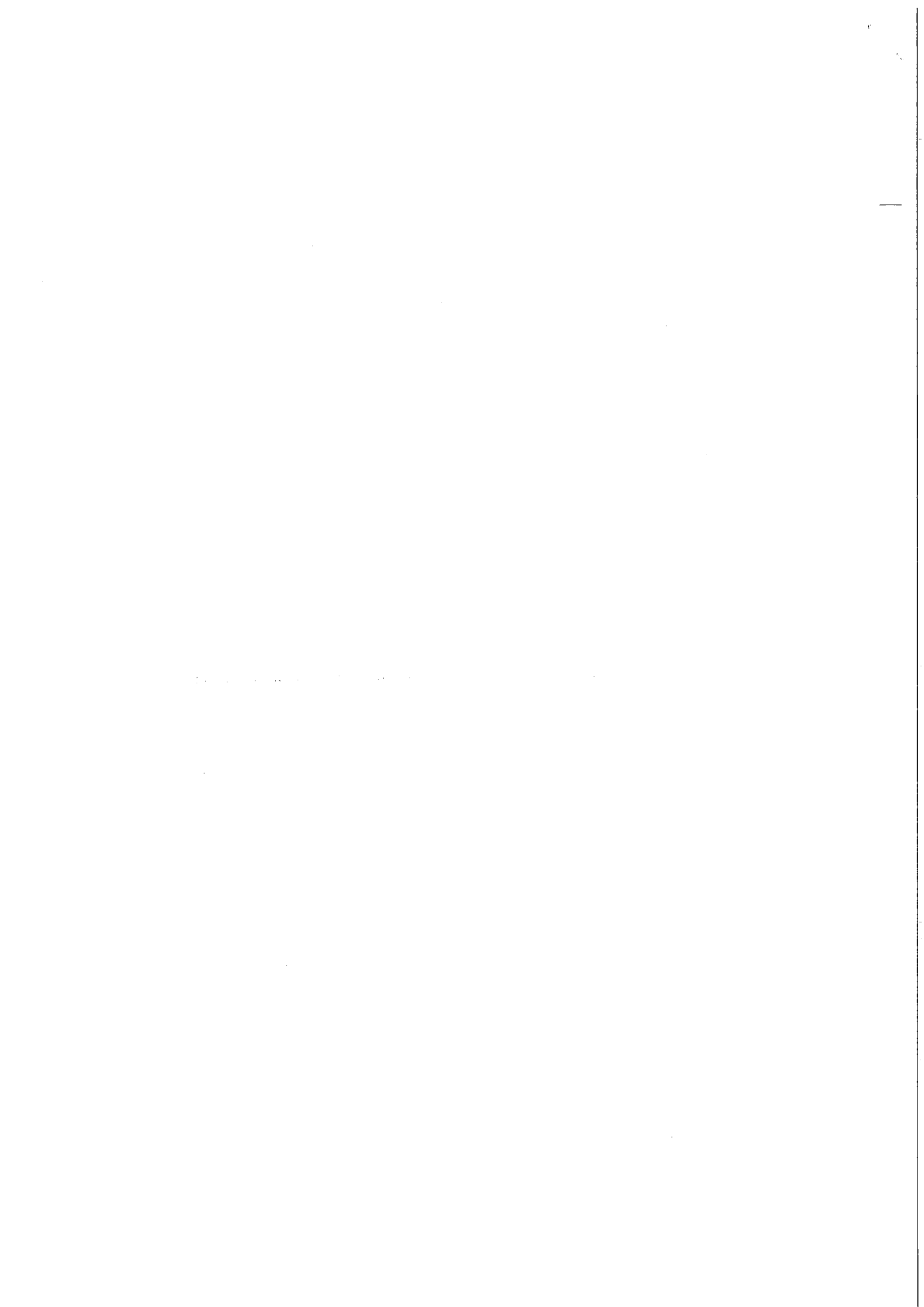
DOM

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



Eskil Hinn

Lena Palmér har föredragit målet.





SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 nå 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 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.

