



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

Ulrika Forsman

DOM
2014-02-26
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
5188-13

SÖKANDE

KG Knutsson Aktiebolag, 556075-1975
191 81 Sollentuna

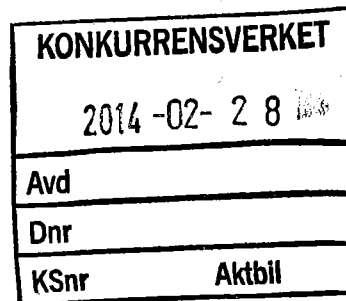
Ombud: Advokat Carl Norén
Kastell Advokatbyrå AB
Box 7169
103 88 Stockholm

MOTPART

Örebro kommun, Upphandlingsenheten
Box 30070
701 35 Örebro

SAKEN

Offentlig upphandling



AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller KG Knutsson Aktiebolags ansökan om överprövning och beslutar att upphandlingen inte får avslutas förrän den har rättats på så sätt att bolagets anbud utvärderats.

Dok.Id 103570

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 568 651 12 Karlstad	Rådhuset, Stora torget	054-14 85 00 E-post: forvaltningsrattenikarlstad@dom.se www.forvaltningsrattenikarlstad.domstol.se	054-14 85 30	måndag – fredag 08:00-16:00

BAKGRUND

Örebro kommun genomför en ramavtalsupphandling för successiva avrop avseende reservdelar till registreringspliktiga fordon understigande 3,5 ton. Ramavtalet, som reglerar samtliga villkor för leverans av aktuella produkter under avtalstiden, gäller under två år från avtalets ikraftträdande med möjlighet för kommunen att förlänga ytterligare två år. Upphandlingen sker genom öppet förfarande och som tilldelningsgrund gäller det för kommunen ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet.

Örebro kommun har den 26 november 2013 beslutat anta anbudet från Stackefält Örebro AB. Av tilldelningsbeslutet framgår att fyra anbud kommit in och att endast ett har utvärderats. Anbudet från KG Knutsson Aktiebolag har inte utvärderats med motiveringen att offererad rabattsats inte är besvarad i enlighet med förfrågningsunderlaget och med hänvisning till punkten 1.18 förfrågningsunderlaget enligt vilken alternativa anbud inte godtas.

Förvaltningsrätten prövar samtidigt tre mål om samma upphandling, där tre företag vilkas anbud förkastats begär överprövning: 5167-13 (Mekonomen Fleet AB), 5178-13 (Meca Sweden AB) och 5188-13 (KG Knutsson AB).

PARTERNAS INSTÄLLNING

KG Knutsson Aktiebolag (KGK) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att bolagets anbud beaktas vid utvärderingen, i andra hand att den ska göras om. Till stöd för sin talan anför KGK sammanfattningsvis följande. KGK har offererat rabattsatsen 25 %. I förfrågningsunderlaget (punkten 2.1.2.) anges att rabatt ska lämnas. Något annat skall-krav finns inte i denna punkt. Förfrågningsun-

derlaget ger ledning till vilket mervärde som ska ges till varje rabattsats men det finns inget i underlaget som ger en anbudsgivare anledning att tro att anbudet ska förkastas om en rabattsats offereras som inte uttryckligen är hänförlig till visst mervärde. Det är således inte otillåtet att offerera rabattsatsen 25 %. Att det i och för sig är oklart vilket mervärde en viss rabattsats ska tilldelas kan inte utgöra grund för att ett anbud med sådan rabattsats ska förkastas.

Kommunens utvärderingsmodell har beskrivits på ett transparent sätt i förfrågningsunderlaget. I punkten 2.1.2 står att rabatt ska lämnas på det konsumentpris som framgår av leverantörens publika webbshop och vidare att mervärde tilldelas med högst 2 000 vilket uppnås om rabattsatsen är 60 %. Lägre rabattsatser tilldelar mervärde i redovisad ordning (mervärde inom parentes); 60 % (2 000), 50 % (1 500), 40 % (1 000), 30 % (400), 20 % (200), 10 % (0). Det är inte otydligt hur rabatten ska offereras och det måste ha framstått som uppenbart för anbudsgivaren att det inte varit kommunens avsikt att anbud skulle lämnas på annat sätt än med angivna procentsatser. Sökandens anbud medger en rabatt på 25 % och vinnande anbud medger en rabatt på 40 % vilket dels visar att skalans borte gräns är väl avvägd med hänsyn till branschen och föremålet för upphandlingen, dels att sökanden inte kan förväntas vinna upphandlingen vid en förnyad utvärdering.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att en leverantör 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 gjorts.

Enligt nämnda bestämmelse i 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.

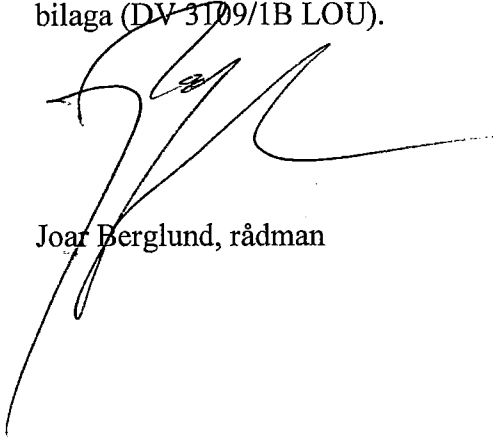
Örebro kommun har avstått från att utvärdera KGK:s anbud i upphandlingen med hänvisning till punkten 1.18 förfrågningsunderlaget och det förhållandet att KGK offerererat en procentsats i utvärderingskriteriet rabattsats som inte anges i punkten 2.1.2 förfrågningsunderlaget.

Det led av punkten 2.1.2 i förfrågningsunderlaget där mervärdet för rabattsats redovisas i förhållande till olika rabattsatser innehåller inget skallkrav. Det kan möjligen innebära vissa svårigheter i poängsättningen då någon erbjuder andra rabattsatser än de som kommunen utgått ifrån i sin beskrivning av hur utvärderingen ska gå till. Förvaltningsrätten anser dock inte att detta är ett giltigt skäl att utesluta ett anbud från utvärderingen. Kommunen har alltså agerat felaktigt genom uteslutningen av KGK.

Parterna har framfört olika uppfattningar om huruvida uteslutningen kan leda till någon skada för KGK. Utredningen medger ingen säker slutsats i denna fråga. Med de gentemot klagande relativt liberala bedömningsregler som brukar tillämpas här, anser förvaltningsrätten att man i detta läge får utgå från att KGK kan komma att lida skada genom att inte ha fått delta i utvärderingen. Det är tillräckligt med ett beslut om rättelse, såsom KGK yrkat i första hand.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur det sker återfinns i bilaga (DV 3109/1B LOU).



Joar Berglund, rådman



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 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 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.