



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2010-05-26
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 25488-10
 Enhet 12

SÖKANDE

Papyrus Sverige AB, 556057-6554
 205 45 Malmö

Ombud: Lennart Keussen
 adress som ovan

MOTPART

Danderyds kommun
 Djursholms slott
 182 63 Djursholm

2010-05-27	
Avr	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning enligt LOU.

Förvaltningsrättens intermistriska beslut den 12 mars 2010 gäller därmed inte längre.

Dok.Id 12966

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

Danderyds kommun (kommunen) har genomfört en upphandling av Städ- och kemartiklar, dnr 2009/0088 (Upphandlingen). Upphandlingen har genomförts som ett öppet förfarande enligt 4 kap. 1 § LOU.

I tilldelningsbeslut avsänt den 3 mars 2010 beslöt kommunen att anta annat anbud än anbudet från Papyrus Sverige AB (Papyrus).

YRKANDEN

Papyrus ansöker hos förvaltningsrätten om överprövning enligt LOU och yrkar i första hand att förvaltningsrätten förordnar att Upphandlingen först får avslutas när rättelse har vidtagits på så sätt att Papyrus tilldelas avtalet och i andra hand att Upphandlingen ska göras om i sin helhet. Till stöd för sin talan anför Papyrus bl.a. följande. Av tilldelningsbeslut och de handlingar som begärts in efter det att tilldelningsbeslut meddelats framgår det att utvärdering skett enligt doseringspris på vissa positioner. I förfrågningsunderlaget och i frågor och svar framgår det att pris ska anges utifrån relevant enhet (liter, kg, st, par ect). I kravspecifikationen där priser skulle anges fanns det på varje position enheten liter, kg, st eller par. I de fall en artikel saknades på en position belastades denna med en uppräknings baserad på enheten liter, kg, st eller par. Detta styrker ytterligare att utvärderingen skulle ske utifrån den av kommunen angiva enheten i kravspecifikationen. Den upphandlande myndigheten är enligt transparensprincipen bundna av den information som angetts i förfrågningsunderlaget inklusive eventuella kompletteringar. I förfrågningsunderlaget framgick det inte att utvärdering på vissa positioner skulle ske utifrån doseringspris. Eftersom det med all tydlighet framgick att utvärdering skulle ske av pris per liter, kg, st eller par valde Papyrus att offerera produkter med lågt liter respektive kg pris. Av praxis framgår att en utvärdering som sker på ett sätt som

avvikit från den information som lämnats i förfrågningsunderlaget, strider mot transparensprincipen. Se t. ex. dom i mål nr 2699-03 av Kammarrätten i Sundsvall, dom i mål nr 2500-06 av Kammarrätten i Jönköping och domar i mål nr 6303-06, 2409-03 samt i mål nr 4764-02 av Kammarrätten i Göteborg. I samtliga dessa fall har bristerna varit av den arten att upphandlingen har fått göras om. I det fall utvärderingen skett utifrån den information som lämnats i förfrågningsunderlaget, det vill säga att utvärdering skett i de enheter som angavs i kravspecifikationen blir summan för Papyrus lägre än för Staples. Det innebär att vid en rättelse enligt ovan har Papyrus lämnat lägsta pris och ska därför tilldelas kontrakt i Upphandlingen. I förfrågningsunderlaget med tillhörande frågor och svar framgår det inte någonstans att utvärdering på vissa positioner kommer att ske utifrån angivet pris/liter brukslösning. Papyrus har lidit skada eftersom kontrakt på felaktiga grunder har tilldelats annan anbudsgivare.

Kommunen bestrider ansökan och anför bl.a. följande. Handläggningen av Upphandlingen har varit i överensstämmelse med gällande rätt. Papyrus har således inte eller kan komma att lida skada därav. Som grund för sin talan anför bl.a. följande. Handläggningen av Upphandlingen har varit i överensstämmelse med LOU samt de gemenskapsrättsliga principerna. Utvärderingen av anbudet har skett på följande sätt. I kravspecifikationen har anbudet nollställts dels genom att lägga till ett i för vissa positioner förutbestämt pris, dels genom att använda brukslösningens pris. Kommunen eftersträvar avtal med en leverantör som kan erbjuda ett så brett nettopris-sortiment som möjligt. För att göra anbudet jämförbara vid utvärdering, då leverantören inte kan offerera en produkt till en viss position, har Kommunen adderat ett förutbestämt pris som ingår i leverantörens totalpris för beräkning av lägsta pris. Detta framgår av 4.1 fjärde stycket i förfrågningsunderlaget samt i kravspecifikationen. Då leverantörerna offererar produkter med olika koncentrationsgrad för varje given position gällande produktområdena Maskindiskmedel samt Rengöringsmedel är det nödvändigt

att beräkna produktens brukslösningspris för att göra offererade produkter jämförbara. Därför har brukslösningspris efterfrågats på dessa positioner. Att utvärdera anbuden på något annat sätt än att göra de offererade produkterna jämförbara är inte möjligt om anbuden ska behandlas likvärdigt och konkurrens ska kunna ske på lika villkor. En utvärdering av anbuden utifrån liter eller kiloangivelse inom aktuella produktområden hade förutsatt ett krav på koncentrationsgrad på produkterna och likaledes en risk för konkurrensbegränsning. En leverantör kanske inte har möjlighet att offera en produkt med ett krav på en viss koncentrationsgrad. Papyrus påstår att av vad som framgår i förfrågningsunderlaget ytterligare styrker att utvärderingen skulle ske utifrån den av Kommunen angiva enheten i kravspecifikationen. Kommunen anser inte att Papyrus påstående är relevant. Oberoende av hur påslaget räknas ut tilldelas de leverantörer som ej valt att offerera på positionen i fråga samma förutbestämda pris. I det fall positionen offereras medför det att en bedömning och utvärdering görs av offererad produkt.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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.

Av 16 kap. 2 § LOU framgår bl.a. 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Under punkt 4.1 fjärde stycket i förfrågningsunderlaget anges att pris ska lämnas på samtliga artiklar inom varje produktgrupp med undantag av de produkter där ett pris redan finns angivet. I dessa fall behöver alltså inte ett pris anges. Konsekvensen av att inte ange ett pris är att det för ifyllda priset då kommer att multipliceras med angiven volym inklusive uppräknings på 50 % och läggas till det lämnade totalpriset för Upphandlingen. Vidare anges i förfrågningsunderlaget att pris ska anges utifrån relevant enhet (liter, kg, st, par etc.) och i relevanta fall ska pris/liter brukslösning anges. Med hänsyn härtill finner förvaltningsrätten att förfrågningsunderlaget inte brister i transparens och förutsebarhet på ett sådant sätt att det finns skäl att besluta om att upphandlingen ska rättas eller göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1a)


Ann-Jeanette Eriksson

Rådman

Handläggare har varit Helena Maslov.



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 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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.