



LÄNSRÄTTEN I
HALLANDS LÄN

DOM
2009-01-30
Meddelad i
Halmstad

Mål nr
103-09

SÖKANDE

Hålabäcks Livs AB, 556296-9179
Blomstergatan 4
434 43 Kungsbacka

MOTPART

Kungsbacka kommun
Stadshuset
434 81 Kungsbacka

SAKEN

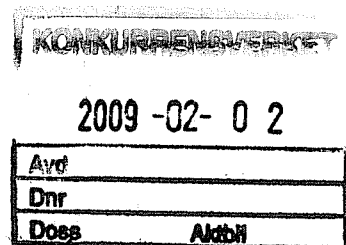
Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

DOMSLUT

Länsrätten förordnar att Kungsbacka kommuns upphandling av ”bud/inköp brukares dagligvaror”, dnr UH-08-77, inte får avslutas förrän kommunen vidtar rättelse genom att anbudsutvärderingen görs om varvid Matservice i Sverige AB:s anbud inte ska beaktas.

BAKGRUND

Kungsbacka kommun (kommunen) har beslutat om upphandling av ”bud/inköp brukares dagligvaror”, dnr UH-08-77, med tillämpning av upphandlingsformen öppet förfarande enligt bestämmelserna i LOU. Enligt anbuds-sammanställning hade sex anbud inkommit vid anbudstidens utgång den 8 januari 2009. Kommunen har den 20 januari 2009 beslutat tilldela uppdraget till Matservice i Sverige AB.



Dok.Id 41278

Postadress
Box 131
301 04 Halmstad

Besöksadress
Södra vägen 5

Telefon
035-13 29 00
E-post: lansrattenihalland@dom.se

Telefax
035-21 35 62

Expeditionstid
måndag – fredag
09:00-15:00

YRKANDEN M.M.

Hålabäcks Livs AB (Bolaget) har ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkat att länsrätten upphäver kommunens beslut. Bolaget har anfört bl.a. följande. Vid granskning av tilldelningen har det upptäckts att Matservice i Sverige AB inte uppfyller två väsentliga krav enligt svarsbilagans kravspecifikation. Ett krav är att leverantören skall ha ett heltäckande sortiment av livsmedel och hygienartiklar, tidskrifter etc. Alternativt att en leverantör som utför tjänsten har åtkomst till ett heltäckande sortiment. Matservice i Sverige AB driver en Internetbutik i Sundsvall som har ett mycket begränsat sortiment, max 1 000 artiklar, där flera varugrupper saknas helt, exempelvis tidskrifter. I dag har Matservice i Sverige AB ingen verksamhet i Göteborg eller Kungsbackaområdet. Det finns inget i anbudet som anger att man efter en nyöppning av lager i Mölndal skulle utöka sortimentet till att motsvara de krav som kommunen ställer i upphandlingen. En normal livsmedelsbutik såsom Hemköp i Kungsbacka har mellan 10 000 och 15 000 artiklar. – Ett annat krav är att anbudsgivaren skall kunna visa en ekonomisk stabilitet. Matservice i Sverige AB saknar helt en stabil ekonomisk bas. Matservice i Sverige AB startades december 2006 och visade ett negativt resultat på 576 000 kr räkenskapsåret 2007 och fortsätter att visa ett negativt resultat 2008 enligt artikel i ST. Ägarna var tvungna att gå in med ett kapital som var sex gånger så stort som aktiekapitalet för att bolaget inte skulle vara likvidationspliktigt. I anbudet återfinns ingen redogörelse för Matservice i Sverige AB:s ekonomiska ställning vid tidpunkten då anbudet lämnades. Då detta är en upphandling som löper över tre år och berör matleveranser till personer som inte kan handla själva är det mycket viktigt att avtalet tillfaller ett företag som uppfyller samtliga punkter i svarsbilagan och kan garantera leverans från första avtalsdagen.

Kommunen har bestritt bolagets yrkande och anfört bl.a. följande. Anbudsgivaren svarar ja på kravet att de har ett heltäckande sortiment av

livsmedel och hygienartiklar, tidskrifter etc., alternativt att en leverantör som utför tjänsten har åtkomst till ett heltäckande sortiment. Anbudsgivaren hänvisar även till kapitel 2 i anbudet. Enligt kravet kan utföraren ha åtkomst till sortimentet genom att använda sig av underleverantörer för att få ett heltäckande sortiment. – Anbudsgivaren har svarat ja på svarsbilagan att de har en ekonomisk stabilitet. Anbudsgivaren har även bifogat en rapport från Kreditfakta daterad den 19 december 2008. Denna rapport visar en rating på 3, vilket uppfyller ställda krav i upphandlingen.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter skall behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Av 16 kap. 2 § första stycket framgår 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, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Utredningen i målet

Kommunen har i förfrågningsunderlagets svarsbilaga – krav på leverantören – under rubriken ”Ekonomisk stabilitet” angett bl.a. följande.

Anbudsgivaren och eventuella underleverantörer skall ha en stabil ekonomisk bas. Anbudsgivaren skall visa detta genom att bifoga ett utdrag från UC (Upplysningscentralen) eller från likvärdig företagsupplysning som visar anbudsgivarens rating (riskklass). Ratingen (riskklass) skall uppgå till lägst A (3) och utdraget får inte vara äldre än 3 månader.

Vidare har kommunen har i förfrågningsunderlagets svarsbilaga – kravspecifikation – angett bl.a. följande.

Leverantören skall ha ett heltäckande sortiment av livsmedel och hygienartiklar, tidskrifter etc. Alternativt att en leverantör som utför tjänsten har åtkomst till ett heltäckande sortiment.

Matservice i Sverige AB har i anbudets kapitel 1 och 2 angett bl.a. följande. Matservice är en livsmedelsbutik på nätet/Internet. – Vi tar helst emot beställningar via webbplatsen www.matservice.se men har också system att ta emot beställningar via e-post, telefon och fax. Via alla beställningskanaler kan kunden lämna synpunkter på varornas kvalitet, speciella önskemål för leverans, komma med sortimentsönskemål etc. – Webbplatsen www.matservice.se har utförlig information om alla produkter med foton, näringsdeklaration, märkning (krav, nyckelhål etc.) och alternativa varor. – Klockan 10.00 varje vardag stänger datorn för fler ordrar med leverans samma dag. I samband med detta så räknar också vår dator ut vilka produkter vi ska köpa hem av varje leverantör för leverans idag eller imorgon. På så sätt får vi längre hållbarhet på varorna genom att vi inte köper på oss produkter som vi inte direkt säljer.

Vidare har Matservice i Sverige AB i svarsbilagan – krav på leverantören – angett att de uppfyller kravet på ekonomisk stabilitet samt hänvisat till bilaga 3. Av bilaga 3, rapport från Kreditfakta.se den 19 december 2008,

framgår bl.a. att Matservice i Sverige AB erhållit rating 3 såväl i stegvis bedömning som i totalbedömning.

Av kommunens anbudssammanställning den 19 januari 2009 framgår bl.a. att Matservice i Sverige AB lämnat det lägsta utvärderingspriset och att det näst lägsta utvärderingspriset lämnades av Bolaget.

Länsrättens bedömning

Länsrätten konstaterar att Matservice i Sverige AB har erhållit rating 3 (normal kreditvärdighet) av ett kreditupplysningsföretag och sålunda uppfyllt det i förfrågningsunderlaget ställda skall-kravet gällande ekonomisk stabilitet. Skäl för ingripande enligt LOU saknas därför i denna del.

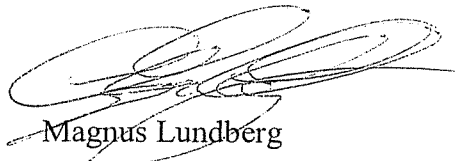
Såsom förfrågningsunderlaget är utformat ställs bland annat krav på att leverantören skall ha ett heltäckande sortiment av livsmedel och hygienartiklar, tidskrifter, etc., alternativt att leverantören som utför tjänsten har åtkomst till ett heltäckande sortiment. Matservice i Sverige AB har i sitt anbud gjort gällande att det på deras webbplats www.matservice.se finns en utförlig information om alla deras produkter. Enligt Bolaget saluförs emellertid inte bl.a. tidskrifter av Matservice i Sverige AB. Kommunen har inte bemött denna uppgift.

Länsrätten konstaterar att det inte framgår av Matservice i Sverige AB:s anbud eller av utredningen i övrigt att tidskrifter ingår i detta bolags sortiment eller att det har åtkomst till sådana produkter på annat sätt. Utredningen får därmed anses visa att Matservice i Sverige AB:s anbud inte uppfyller det i förfrågningsunderlaget ställda skall-kravet avseende sortiment.

Eftersom kommunen således antagit ett anbud som inte uppfyller samtliga skall-krav har en felaktig anbudsutvärdering skett och detta medfört att

Bolaget lidit eller kan komma att lida skada. Grund finns därför för åtgärd enligt 16 kap. 2 § LOU. Med hänsyn till att felaktigheten hänför sig till att skall-krav inte uppfyllts finner länsrätten det tillräckligt att rättelse vidtas. Rättelsen ska bestå i att en ny anbudsutvärdering ska göras av kommunen varvid Matservice i Sverige AB:s anbud inte ska beaktas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (3109/1)



Magnus Lundberg
Rådman

/RB