



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I STOCKHOLM**  
Avdelning 32

**DOM**  
2017-03-27  
Meddelad i Stockholm

Mål nr  
26788-16

Sida 1 (5)

**SÖKANDE**

MBVB Kommunikation AB, 556918-4483  
Blekingegatan 18, 5trp  
118 56 Stockholm

**MOTPART**

Sollentuna kommun  
191 86 Sollentuna

**SAKEN**

Offentlig upphandling

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2017-03-27	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 831721

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

Telefax

08-561 680 01

E-post: [forvaltningsrattenistockholm@dom.se](mailto:forvaltningsrattenistockholm@dom.se)

[www.domstol.se/forvaltningsratt](http://www.domstol.se/forvaltningsratt)

Expeditionstid

måndag-fredag

08:00-16:30

**YRKANDEN M.M.**

Sollentuna kommun (kommunen) genomför en upphandling av kommunikationstjänster, diarienummer 2016/0028 UPPH 158. Upphandlingen genomförs enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Upphandlingen som avser ett ramavtal är uppdelad i olika områden. MBVB Kommunikation AB (bolaget) har lämnat anbud i anbudsområde 6 Film. Av upphandlingsprotokoll och tilldelningsbeslut daterad den 6 december 2016 framgår att bolagets anbud inte antagits.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts innebärande att kommunen ska göra om utvärderingen av delområde 6. Film. I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen skall göras om. Grunden är att kommunen genomför upphandling i strid mot principerna om transparens och likabehandling, vilket har lett till eller kan komma att leda till att bolaget lider skada.

Kommunen bestrider ansökan om överprövning.

**SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

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. Det är upphandlande myndighet som beslutar om vad som ska upphandlas och ställer upp de krav som anses vara nödvändiga för att syftet med upphandlingen ska uppnås. När upphandlande myndighet närmare bestämmer föremålet för en upphandling och upprättar förfrågningsunderlaget har den stor frihet, så länge de krav som ställs på föremålet för upphandlingen inte framstår som godtyckliga eller osakliga och inte heller strider mot de grundläggande

principerna i 1 kap. 9 § LOU eller unionsrätten ska de godtas (RÅ 2010 ref. 78). Myndigheten måste utifrån den egna verksamhetens förutsättningar och krav på hur verksamheten ska fungera ges utrymme att utforma ett förfrågningsunderlag som man uppfattar, genom konkurrensutsättning, kan tillgodose realistiska krav.

Det är inte domstolarnas uppgift att värdera om den upphandlande myndigheten lyckats upphandla den bästa och mest funktionella lösningen. Detta grundar sig på att det är den upphandlande myndigheten som ska förvärva de varor eller tjänster som är föremål för upphandlingen. Allt under förutsättning att det inte sker i strid mot LOU. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 6 § samma lag besluta att upphandlingen ska göras om eller att den ska avslutas först sedan rättelse gjorts.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter talan grundas (RÅ 2009 ref. 69). Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grund av vad sökanden har framfört finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU.

#### *Bolagets talan*

Bolaget är av uppfattning att dess anbud har uteslutits helt på godtycklig grund och därmed att principerna om likabehandling och transparens inte har beaktats. Bolagets anbud uppfyller förfrågningsunderlagets samtliga kvalifikationskrav och uppfyller i hög grad uppställda utvärderingskriterier. Kommunens bedömning av bolagets arbetsprocess och arbetsprov uttrycker

inte en prövning av arbetsprovet utifrån kriterierna enligt förfrågningsunderlaget 8.3.2 p. a) – d) respektive 8.3.3 p. a) – c). Initierade anbudsgivare har inte fått tillräcklig information om vad kommunen värdesätter för att kunna lämna konkurrenskraftiga anbud. Bolaget anser att dess beskrivning av arbetsprocessen väl uppfyller kraven och kan inte se varför kommunen inte har kunnat utläsa att bolaget redogör för hur kvalitet respektive uppdrag/leveranser vid stor efterfrågan säkerställs. Vad gäller arbetsprovet kan kraven på arbetsprov inte innebära att kommunen ska utvärdera sin egen kompetens att förstå arbetsprovets budskap och innehåll. Vid en granskning av vinnande anbudsgivares arbetsprocesser och arbetsprover framgår inte att deras överensstämmelse med kraven så till den grad överstiger bolagets arbetsprocess och arbetsprov att utvärderingen kan anses genomförd med beaktande av dessa krav.

#### *Förvaltningsrättens bedömning*

Bolaget invänder mot utvärderingen av kvalificerade anbud. Enligt förfrågningsunderlaget 8.3.2 p. a) – d) ska en beskrivning av arbetsprocess och rutiner på max en A-4 sida bedömas. Av beskrivningen ska framgå hela arbetsprocessen från start till slut, hur man som leverantör säkerställer kvaliteten, hur man säkerställer uppdrag/leveranser till kund vid stor efterfrågan samt hur team sätts samman. Bedömningen ska göras av en arbetsgrupp kommunen utsett. Enligt förfrågningsunderlaget 8.3.3 p. a) – c) ska ett arbetsprov i form av en tre minuter lång film lämnas. Till filmen ska en redogörelse, på max en A-4 sida, lämnas varav ska framgå uppdragets syfte och målgrupp, uppdragsgivaren, varför produkten blev framgångsrik/lyckad. Vad i det leverantören levererat som gjorde filmen framgångsrik, uppdragsgivarens roll i sammanhanget, hur konceptet arbetades fram samt varför filmen är relevant för kommunen. En arbetsgrupp ska därefter bedöma upplevd kvalitet och relevans, upplevd kreativ förmåga samt upplevd

målgruppsanpassning i förhållande till i förfrågningsunderlaget angivna förutsättningar.

Fråga är om upphandling av vad som i förfrågningsunderlaget beskrivs som marknadsförings-/presentationsfilm. Därmed kommer varje form av utvärdering att följas av ett icke ringa mått av subjektivitet och skönsmässiga uppskattningar. Förfrågningsunderlagets utformning synes vara ägnat att motverka subjektivt tyckande såväl som ett försök att styra utvärderingen i objektiv riktning.

Förvaltningsrätten finner att de obligatoriska krav i förfrågningsunderlaget bolaget invänt mot (8.3.2 p. a) – d) och 8.3.3 p. a) – c)) inte har utformats på ett sätt som kan anses vara otydligt eller i strid mot vad som stadgas i LOU.

Bolaget har inte visat att kommunen frångått förfrågningsunderlaget. Förvaltningsrätten finner inte tillräckliga skäl för att, med hänsyn till föremålet för upphandlingen, bedöma bolagets anbud på annat sätt än kommunen gjort. Grund för att ingripa mot upphandlingen med stöd av 16 kap. LOU saknas varför ansökan ska avslås.

#### HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).



Katerina Petkovska

Rådman

Peter Collert har föredragit målet.



# SVERIGES DOMSTOLAR

## 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. 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.