



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2010-03-29
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
23709-10
Enhet 14

SÖKANDE

Unigraphics AB, 556064-7801
Box 1708
501 17 Borås

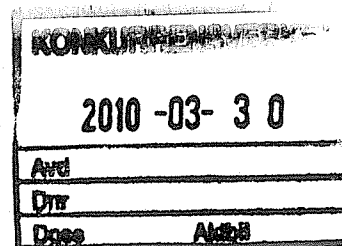
Ombud: Tomas Wiklund

MOTPART

AB Familjebostäder, 556035-0067
Box 49103
100 28 Stockholm

SAKEN

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

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut den 22 februari 2010 upphör därmed att gälla.

Dok.Id 8719

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

AB Familjebostäder (Familjebostäder) genomför en förenklad upphandling av emaljerade fasadskyltar, 2010-03 – 2012-02, diarienummer 2009/2805-10. Enligt tilldelningsbeslut den 12 februari 2010 har Familjebostäder beslutat att teckna avtal med Swedesign AB.

Unigraphics AB har ansökt om överprövning enligt LOU av ovan angivna upphandling och i samband därmed yrkat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas innan något annat har beslutats.

Förvaltningsrätten har i beslut den 22 februari 2010 förordnat att Familjebostäder tills vidare inte får avsluta upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Unigraphics AB yrkar i sak att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först efter att rättelse vidtagits, innebärande att bolagets anbud ska anses uppfylla kravet kring färg och att anbudet utvärderas fullt ut. Till stöd för sin talan anför Unigraphics AB i huvudsak följande.

Det är orimligt att sju av nio leverantörer inte har klarat att uppfylla kravet på färgpassning. Det är vidare orimligt att tro att Unigraphics AB som leverantör inte kan tillverka skyltarna i den färg som Familjebostäder krävt. Unigraphics AB:s inlämnade provskylt är i färgkod PMS 3425 vilket är i enlighet med Familjebostädernas krav.

Familjebostäder bestrider Unigraphics AB:s yrkande och anför till stöd för sin inställning i huvudsak följande.

Familjebostäder har inte brutit mot någon bestämmelse i LOU. Upphandlingen har genomförts på ett öppet och transparent sätt med krav ställda i proportion till behov. Anbud och anbudsgivare har behandlats lika utan ovidkommande hänsyn. Varken kvalificering eller anbudsutvärdering har

skett i strid med LOU. Om brister skulle anses föreligga är dessa inte av sådan art eller omfattning att kraven i LOU åsidosatts.

Enligt anbudsförfrågan avsåg Familjebostäder att anta det anbud med lägst pris. Anbud som inte avser rätt vara har inte blivit utvärderat eller rangordnat. Varianter av den föreskrivna varuspecifikationen är inte acceptabla och därmed har varken varuvarianter eller sådant anbud poängsatts eller rangordnats. Utvärderingen har enbart avsett urvalskriteriet pris. Fasadskyltens form, färg och kvalité har inte varit del i anbudsutvärderingen.

Rätt vara ska ha rätt form och färg enligt anbudsförfrågan och visningsskylt monterad vid entrén på Torsgatan 1 i Stockholm. Som vägledning anges färgkod Pantone/PMS 3425. Vidare ska provskylten bl.a. ha rätt emalj för att vara väderbeständig för utomhusbruk. Att rätt vara offereras ska visas genom att varuprov bifogas anbudet.

Färgbedömning har genomförts på ett objektivet sätt av Skandinaviska Färginstitutet AB. Varuprov från Unigraphics AB bedöms ha en färg närmast motsvarande Pantone/PMS 555 C. Varuprov bifogat anbud från Unigraphics AB har därmed inte efterfrågat färg enligt anvisning i anbudsförfrågan och visningsskylt.

I kvalificeringsmomentet har fler än nödvändigt antal anbudsgivare granskats avseende i förfrågningsunderlaget efterfrågade kvalifikationer att genomföra uppdraget. Detta innebär dock inte att fler anbud än de som avser rätt vara tagits upp till prövning och påverkar inte resultatet i upphandlingen.

I tilldelningsbeslutet har genom skrivfel ”det ekonomiskt mest förmånliga anbudet” angivits i stället för ”anbud med lägst pris”. I redovisningen framgår dock att anbudsutvärderingen avser enbart pris. Tilldelningsbeslutet må vara mindre noggrant formulerat, men det ändrar inga sakförhållan-

den i utvärderingsprocessen. Anbudsutvärderingen är genomförd lika för samtliga anbudsgivare enligt redovisat tillvägagångssätt.

Unigraphics AB genmäler bl.a. följande.

Familjebostäder framställer det som att skylten ska vara i färg och form enligt anbudsförfrågan och visningsskylt monterad vid entrén på Torsgatan 1 i Stockholm och att PMS-färgen endast är en vägledning. I anbudsförfrågan framgår under punkt 2.1 alla uppgifter om skylten. Där står dock inget om Torsgatan 1 eller att detta är någon form av "riktskylt". I anbudsunderlaget punkt 0.5 framgår endast att man kan få se skylten om man tar kontakt med Bitte Qvist på Familjebostäder.

Det framgår vidare att skyltarna har bedömts på Skandinaviska Färginstitutet AB. Om så är fallet bör rätten, och samtliga intresserade anbudsgivare, få en kopia av protokollet avseende bedömning av samtliga skyltar för att kunna få en uppfattning om hur testet har gått till och om detta är att betrakta som en riktnorm vid färgbedömningen.

UTREDNINGEN I MÅLET

I anbudsförfrågan, upphandling av emaljerade fasadskyltar, har Familjebostäder lämnat bl.a. följande uppgifter.

0. Allmän orientering

0.5 Visning av fastighet

Kontaktperson för visning av objekt Bitte Qvist, (...). Skylt finns monterad vid entrén på Torsgatan 1 i Stockholm.

2. Anbudets omfattning

2.1 Anbudets innehåll

Anbudet ska omfatta tillverkning av 1 050 stycken emaljerade fasadskyltar, viss lagerhållning, leverans med monteringsanvisning till olika adresser inom AB Familjebostäders tre förvaltningsdistrikt.

Storlek på emaljerad fasadskylt – se även bilagor 1-4, 9-12

Bred: 390 mm

Höjd: 285 mm

Tjocklek: 1,25 mm
Kupningsdjup: 12-15 mm
Fästen på baksidan: 2 st med 75 mm från ovankant samt med 175 mm avstånd mellan fästpunkterna. Skyltarna ska fästas på fasad med galvaniserad fransskruv.
Stödfäste på baksidan: 1 st med 180 mm från ovankant, på mitten av skylten.
Färgkod: grön PMS-kod 3425

FB-logotypen ska vara skalenlig i förhållande till skyltens storlek. Skylten ska vara i plåt av emaljeringsbar kvalitet, väderbeständig för utomhusbruk och fullständigt grundemaljerad runt om.

Detaljerade uppgifter med mått på skylt, mått på monteringsanordning framgår av bilagorna 1-4. Information finns på Internet via adress (...) angående uppgifter om fasadskylt/husskylt.
(...)

- Varuprov på fasadskylt skall bifogas anbudet för bedömning av färg, form och leverans till beställaren. Provet ska vara av rätt material, tjocklek, färg och emalj. Provs skylten ska vara av sådan storlek att rätt kupningsdjup, ett fäste och grafisk form kan demonstreras, med grafisk form menas exempel på den vita ramen i rätt dimension på grön botten.

3. Kvalificering av anbudsgivare

Kvalificeringsmomentet är inriktat på att bedöma anbudsgivarens kvalifikationer att genomföra uppdraget. Att anbudsgivaren uppfyller samtliga krav är en förutsättning för att lämnat anbud ska tas upp till prövning.

4. Utvärdering av anbud

4.1 Utvärdering av anbud

Utvärderingen av anbuderna sker snarast efter anbudsöppning. Anbud med lägsta pris kommer att antas.

I PM 1, daterat den 8 januari 2010, har Familjebostäder korrigerat förfrågningsunderlaget på så sätt att kupningsdjup ska vara 20 mm.

I meddelande om tilldelningsbeslut den 12 februari 2010 anges bl.a. följande.

Vi avser teckna avtal med Swedsign AB som bedöms ha lämnat de för Familjebostäder ekonomiskt mest förmånliga anbudet. (...) Tio anbudsgivare har inkommit med anbud. Nio anbud har varit kompletta och bedömts klara första kvalificeringskravet. Skyltpoolen Region Mitt/Nord AB har ej bifogat provskylt.

Urvalskriterier i upphandlingen har varit bedömning av inskickad provskylt samt pris. (...).

I sammanställning av anbud, ”Upphandling Emaljerade Fasadskyltar” har Familjebostäder bedömt de inlämnade anbud och bl.a. uppgett följande vad gäller Unigraphics AB:s anbud.

Upphandlingsförfarandet (...).

Klarar samtliga krav: Ja

Bedömning av skylt

Färg: Nej

Form: Ja

emalj kvalitet: Ja

Klarar samtliga krav på skylt: Nej.

DOMSKÄL

Tillämplig lagstiftning

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.

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 nämnda paragraf.

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

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Likabehandling och icke-diskriminering förutsätter att anbudsgivare behandlas lika i alla skeden av anbuds-förfarandet. Detta innebär att en upp-

handlande myndighet inte får anta anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget och inte heller göra prövningen mot andra kriterier än dem som funnits med i förfrågningsunderlaget. En upphandlande myndighet har dock en hög grad av frihet att ställa de krav som den anser behövs för att säkerställa syftet med upphandlingen, förutsatt att kraven inte strider mot de gemenskapsrättsliga principerna eller reglerna i LOU.

Familjebostäder har i det aktuella förfrågningsunderlaget gett en i flera avseenden ingående beskrivning av den vara som efterfrågas. Beträffande färg anges uttryckligen färgkod grön PMS-kod 3425. I förfrågningsunderlaget anges vidare att varuprov ska bifogas anbudet och att provet ska vara av rätt material, tjocklek, färg och emalj. I målet är upplyst att färgbedömning av samtliga ingivna varuprov har genomförts av Skandinaviska Färginstitutet AB och att Familjebostäders bedömning av om enskilda varuprov uppfyller det i förfrågningsunderlaget ställda kravet beträffande färg har baserats på utfallet av denna.

Unigraphics AB har riktat invändningar mot Familjebostäders bedömning av de offererade varornas kravuppfyllnad såvitt avser efterfrågad färg och härvid gjort gällande att Familjebostäder förfarit felaktigt när de inte utvärderat deras anbud fastän man använt sig av den färgkod som angetts i förfrågningsunderlaget.


Allmänt gäller att det inte är en uppgift för förvaltningsrätten att vid en överprövning av en upphandling pröva de subjektiva kriterier som ligger till grund för en upphandlande enhets slutsatser beträffande enskilda anbudsgivares kvalificering för uppdraget. Förvaltningsrättens prövning utgör istället en kontroll av om det på grundval av de klagomål som sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 2 § LOU.

Vid förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller måste det enligt förvaltningsrättens mening finnas utrymme för den upphandlande enheten att utifrån de uppställda kriterierna göra en självständig bedömning av anbudet. Detta under förutsättning att kraven på bl.a. icke-diskriminering, lika-behandling och transparens uppfylls och att inga ovidkommande hänsyn tas.

Förvaltningsrätten finner inte att det framkommit några omständigheter som talar för att Familjebostäder vid bedömningen av om ingivna varuprov svarat upp mot vad som efterfrågats skulle ha förfarit på ett sådant sätt som inte överensstämmer med förutsättningarna i förfrågningsunderlaget eller med LOU:s principer.

Förvaltningsrätten finner sammanfattningsvis att vad Unigraphics AB anfört inte visar att upphandlingen genomförts i strid mot LOU och gemenskapsrätten. Skäl för ingripande enligt 16 kap. 2 § LOU föreligger därmed inte. Unigraphics AB:s ansökan om överprövning ska därför avslås.

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


Sofia Hällgren
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit Erica Nyström.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Stockholm.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annats finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens 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 skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

