



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**

Anna Blomgren

DOM
2010-07-19
Meddelad i
Falun

Mål nr
4133-10
Rotel 1

SÖKANDE

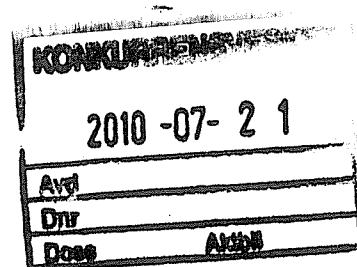
Ovision AB/Specsavers Optik, 556788-2567
Kupolen 12
781 70 Borlänge

MOTPART

Borlänge kommun
781 81 Borlänge

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Ovision AB/Specsavers Optik:s ansökan om överprövning.

Förvaltningsrätten upphäver det intermistiska förordnandet från den 10 juni 2010.

Förvaltningsrätten erinrar om den tiodagarsfrist som framgår av 16 kap. 1 § LOU.

Dok.Id 11115

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-383 00 00	023-383 00 80	måndag – fredag
S-791 21 Falun		E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se		08:00-12:00 13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Borlänge kommun genomför en upphandling av terminal- och arbetsglasögon (dnr 2010/18). I tilldelningsbeslut den 1 juni 2010 antogs Synsam Drifts AB (Synsam) som leverantör.

Ovision AB/Specsavers Optik (bolaget) begär överprövning och anför i huvudsak följande. Borlänge kommun har bedömt utvärderingskriterierna orättvist och har därmed tilldelat fel part upphandlingen. I förfrågningsunderlaget anges att kommunen kommer att välja det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga. Bolaget anser att bolaget borde ha tilldelats upphandlingen då bolagets pris är 8 058 kr och Synsams pris är 8 619 kr. Av utvärderingskriterierna utgör pris 60 procent och endast 20 procent av det totala utfallet ligger i gruppen ”Utbud”. Således bör pris utgöra större grund till utfallet än vad utbud gör. Vidare borde bolaget ha erhållit högre poäng än Synsam på tillgänglighet och service då öppettiderna skiljer sig åt väsentligt. Bolagets öppettider är måndag–fredag 10-20, lördag 10-17 och söndag 11-17. Synsams öppettider är måndag, tisdag, onsdag och fredag 9.30-18, torsdag 10-18, lördag 10-15 och söndag stängt. Det medför att bolaget har öppet 63 timmar per vecka och Synsam 47 timmar per vecka. Upphandlingen gäller Borlänge kommun och ska då endast omfatta denna. I förfrågningsunderlaget anges det inte på något tydligt sätt att en sådan tillgänglighet som Synsam erbjuder anställda som har sin bostad i annan kommun i Dalarna ska vara avgörande i utfallet och det ska inte heller vara det. Det ska inte heller ge något mervärde i utvärderingen. Dessutom är det inte viktigt var de anställda bor utan var de arbetar, dvs. i Borlänge kommun.

Borlänge kommun bestrider bolagets ansökan om överprövning och anför i huvudsak följande. Upphandlingen har skett i enlighet med LOU. I förfrågningsunderlaget har angetts att kommunen kommer att anta det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga med hänsyn till rangordnade kri-

terier. Det är alltså inte den anbudsgivare med lägst pris utan det anbud som ger bästa anbudet sammanräknat Pris- Kvalité, mest kvalité för pengarna, som tilldelas avtalet. Priset är värderat till 60 procent, 1-5 poäng och kvalité 40 procent, 1-5 poäng. Bolaget offererade lägsta pris vilket ger fem poäng. Detta multipliceras med 60 procent och blir då 3,0 i pristal. Synsams pris i relation till bolagets blir 2,8 i pristal. Hur uträkningen ska ske framgår av förfrågningsunderlaget. Vad gäller kvalité är detta fördelat på tillgänglighet, 20 procent 1-5 poäng och utbud 20 procent 1-5 poäng. Både bolaget och Synsam har tilldelats fem poäng för tillgänglighet och service. Bolaget har lokaler i Kupolens köpcentrum och Synsam i Borlänge centrum. Synsam erbjuder dessutom anställda möjlighet att vända sig till valfri butik i Dalarna, om det skulle öka tillgängligheten för de anställda som har sin bostad i annan kommun i Dalarna. Att Synsam erbjuder att avtalet ska gälla övriga Synsambutiker i Dalarna är inte av avgörande betydelse men det ger ett stort mervärde, precis som kommunen bedömer att bolagets generösa öppettider gör. Kommunen anser därmed att båda anbudsgivarna har utmärkt tillgänglighet. För utvärderingskriteriet utbud har bolaget erhållit tre poäng med en utbudsbredd av 55 bågar till samma pris som basutbudet, vilket ger 0,6 i kvalitetstal. Synsam med en utbudsbredd av 500 bågar har erhållit fem poäng. Detta ger ett i kvalitetstal. Sammanlagt för pris och kvalitet blir då 4,6 för bolaget och 4,8 för Synsam.

Förvaltningsrätten har den 10 juni 2010 intermistiskt förordnat att upphandlingen inte får avslutas innan förvaltningsrätten har avgjort målet eller något annat har beslutats.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter ska 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 12 kap. 1 § LOU framgår att en upphandlande myndighet ska anta antingen det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktigt för den upphandlande myndigheten eller det anbud som innehåller det lägsta priset. Vid bedömningen av vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga, ska myndigheten ta hänsyn till olika kriterier som är kopplade till föremålet för kontraktet, såsom pris, leverans- eller genomförandetid, miljöegenskaper, driftkostnader, kostnadseffektivitet, kvalitet, estetiska, funktionella och tekniska egenskaper, service och tekniskt stöd.

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

FÖRFRÅGNINGSUNDERLAGET

Av förfrågningsunderlaget avsnitt 6.2 "Utvärdering" framgår att "Borlänge kommun kommer att välja det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga med hänsyn till följande rangordnade kriterier:

1. Pris	60%	1-5 p
- Lägsta anbudspris ger pristal 5. övriga anbud tilldelas pristal i relation till lägsta pris. Pristalet multipliceras med 50%		
2. Kvalitet	40%	
- Tillgänglighet och service	20%	1-5 p
- Utbud	20%	1-5 p"

Under "Specifikation av bedömningskriterier" framgår under rubriken "Pris" att "Anbudet med lägst pris får fem poäng. Övriga tilldelas poäng i

relation till lägsta pris. Poängen multipliceras sedan med angivet viktningsprocent.”

Under rubriken ”Kvalitet” framgår att ”Poäng kommer att ges på tillgänglighet genom de öppettider och mottagningstider samt övrig tillgänglighet som skrives i anbudet.”

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Borlänge kommun har genomfört en upphandling av terminalglasögon till anställda i Borlänge kommun. Upphandlingen avser ramavtal och genomförs som förenklad upphandling. Anbud från bolaget och Synsam har inkommit.

Bolaget har anfört två grunder till stöd för sin ansökan om överprövning; att bolaget lämnat lägst pris och det bör beaktas i större utsträckning i utvärderingen med hänsyn till att pris utgör 60 procent av utvärderingen samt att Synsam har tilldelats för höga poäng vad gäller tillgänglighet.

Av förfrågningsunderlaget framgår att det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet kommer att antas. Det innebär att lägst pris inte är ensamt avgörande utan att även andra kriterier beaktas utifrån deras relativa betydelse. Exempel på sådana kriterier anges i 12 kap. 1 § LOU och kan bl.a. vara kvalité och service. Det krävs dock att kriterierna framgår av förfrågningsunderlaget och att de är kopplade till upphandlingsföremålet för att en upphandlande myndighet ska kunna använda kriterierna i utvärderingen.


Det framgår av utvärderingen att bolaget har haft lägst pris och bolaget har därför tilldelats fem poäng. Efter multiplikation med viktningsstalet 60 procent har pristalet blivit tre. Synsam har tilldelats 2,8 i pristal. Enligt förvaltningsrättens mening har utvärdering och viktning av priset skett i en-

lighet med förfrågningsunderlaget. Det föreligger således inte skäl att ingripa mot upphandlingen på denna grund.

Båda anbuden har tilldelats fem poäng för tillgänglighet och service, vilket innebär 1 kvalitetstal (20 procent x 5). Av förfrågningsunderlaget framgår att ”Poäng kommer att ges på tillgänglighet genom de öppettider och mottagningstider samt övrig tillgänglighet som skrives i anbudet”. Då ”övrig tillgänglighet” anges i förfrågningsunderlaget lämnas utrymme för den upphandlande enheten att ta hänsyn till annat än öppet- och mottagningstider. Att denna möjlighet lämnats medför enligt förvaltningsrätten inte att förfrågningsunderlaget inte varit tillräckligt tydligt med vad som kommer att utvärderas och på vilket sätt utvärderingen kommer att genomföras (se RÅ 2002 ref. 50). Vidare anser förvaltningsrätten att kommunen vid utvärderingen har viktat utvärderingskriterierna på sätt som framgår av förfrågningsunderlaget. Den omständigheten att kommunen under tillgänglighet och service beaktat att anställda får använda andra Synsambutiker i Dalarna kan enligt förvaltningsrättens mening således inte anses strida mot förfrågningsunderlaget. Inte heller kan det anses strida mot 1 kap. 9 § LOU.

Med hänsyn till det anförda anser förvaltningsrätten inte att bolaget visat att kommunen genomfört aktuell upphandling i strid med LOU och de gemenskapsrättsliga principerna och att bolaget härigenom lidit skada eller kan komma att lida skada. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås. I och med detta upphör förvaltningsrättens intermistiska förordnande från 10 juni 2010.

Hur man överklagar, se bilaga (Dv 3109/1c).



Anna Önell

rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. 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.