

LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN

DOM
2008-07-15
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
14199-08
Rotel 227

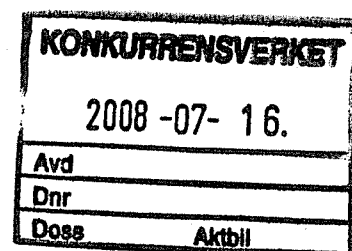
SÖKANDE

ISS Facility Services AB
Box 47635
117 94 Stockholm

556410-3280

MOTPART

Stockholms Stad
Utbildningsförvaltningen
Box 22049
104 22 Stockholm



Ombud:
Stadsadvokaten Malin Lindvall
Stockholms stad, juridiska avdelningen
105 35 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling - LOU

DOMSLUT

Länsrätten avslår ISS Facility Services AB:s ansökan om överprövning.

Länsrätten interimistiska beslut av den 4 juli 2008 upphör därmed att gälla.

Dok.Id 349001

Postadress
115 76 Stockholm

Besöksadress
Tegeluddsvägen 1

Telefon
08-561 680 00
E-post: lansrattenistockholm@dom.se

Telefax
08-561 680 01

Expeditionstid
måndag – fredag
09:00-15:00

BAKGRUND

Stockholms stad, utbildningsförvaltningen, har genomfört en upphandling av måltidsförsörjning för Adolf Fredriks Musikklasser, Lilla Adolf Fredriks skola, Rödabergsskolan och Vasa real/Gustav Vasa. Upphandlingen har gjorts genom förenklat förfarande enligt 15 kap. LOU. Vid anbudstidens utgång hade fyra leverantörer lämnat anbud, bl a ISS Facility Services AB (ISS) och Sodexo AB.

Av en den 25 juni 2008 daterad upphandlingsrapport framgick att upphandlande myndighet beslutat att anta inkommet anbud från Sodexo AB med motiveringen att detta anbud uppfyller ställda krav och är det ekonomiskt fördelaktigaste efter genomgången utvärdering enligt i förfrågningsunderlaget angivna utvärderingskriterier.

ANSÖKAN OM ÖVERPRÖVNING

ISS har ansökt om överprövning och yrkat att länsrätten skall besluta att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett. Med rättelse avser ISS att en ny anbudsutvärdering görs på objektiva grunder enligt förfrågningsunderlaget och ånyo poängbedömer inkomna kvalificerade anbud. I andra hand har ISS yrkat att upphandlingen skall göras om. Vidare har ISS yrkat att länsrätten interimistiskt beslutar att upphandlingen inte får avslutas. Som stöd för sin talan har ISS anfört bl a följande.

Anbudsutvärderingen har i förevarande fall gjorts på ett felaktigt sätt. Anbudet har utvärderats efter tilldelningsgrunden ”ekonomiskt mest fördelaktiga anbud”. De tilldelningskriterier som använts har varit:

Variation – max betyg 20

Kostkvalitet och servicenivå – max betyg 20

Pris

Kock med erfarenhet från kommersiell restaurang – max betyg 5

Kock med vegetarisk kompetens – max betyg 5.

För kriteriet ”variation” har angetts att leverantören skall erbjuda en varierad och välbalanserad terminsmatsedel med två huvudrätter, varav ett vegetariskt alternativ per dag samt salladsbuffé. Det anbud som erbjudit en rik variation har erhållit 20 poäng. Det anbud som erbjudit en godtagbar matsedel men med begränsad variation har erhållit 10 poäng. Bedömningen av måltidens variation har genomförts av representanter från de fyra skolorna. Deltagarna har, oberoende av varandra, be-

dömt och poängsatt matsedlarna utifrån ovanstående bedömningskriterier. Ett medelvärde har slutligen räknats fram. ISS erhöll därvid 13,3 poäng. Utvärderingsgruppen har bestått av 6 personer som utvärderat menyens variation från de fyra olika skolorna. De olika bedömarna har således gjort olika bedömningar på samma underlag, vilket enligt ISS mening inte kan utgöra en objektiv bedömning av detta kriterium. De olika bedömningarna från de 6 olika personerna är således beroende av om individerna ifråga, personligen, tycker om vissa maträtter eller inte. ISS har i denna del uppfyllt samtliga mätbara krav, d v s såväl att rätter inte förekommer mer än var 14:e dag som övriga kriterier om husmanskost, mat från andra kulturer, religioner etc. är uppfyllda. ISS skulle därmed ha erhållit 20 poäng för detta kriterium.

Vad gäller kriteriet ”kock med vegetarisk kompetens” har ISS erhållit 2,5 poäng, trots att anbudet presenterats på ett likartat sätt som det vinnande anbudet, som erhållit 5 poäng.

Om ISS hade erhållit maximal poäng på variation (20 poäng), vilket ISS utifrån utvärderingskriterierna vid en objektiv bedömning skulle ha erhållit samt bedömts på samma sätt som det vinnande anbudet från Sodexho AB avseende kock med vegetarisk erfarenhet (5 poäng), skulle ISS ha erhållit 1,02 i vägningstal som hade gett en totalpoäng om 86 520,50. Sodexho AB:s totalpoäng var 88 293.

Utvärderingen har sålunda inte skett på ett för ISS objektivt och transparant sätt. Enligt ISS har upphandlande myndighet brutit mot kravet på transparens och lika-behandling i den mening som avses i LOU.

YTTRANDE

Stockholms stad har avstyrkt bifall till ISS ansökan om överprövning och i avgivet yttrande anfört i huvudsak följande.

Enligt förfrågningsunderlaget punkt 3.1 prövas och utvärderas anbuderna med utgångspunkt från de uppgifter som anbudsgivaren redovisat i sina anbud. ISS kritik mot upphandlingen avser utvärderingen av kriterierna ”variation” respektive ”kock med vegetarisk erfarenhet”.

Som ett led i prövningen av anbudens kvalitet har kriteriet ”variation” i enlighet med förfrågningsunderlaget bedömts utifrån den matsedel anbudsgivarna bifogat till sina anbud. I förfrågningsunderlaget redogörs för vad som avses med variation och hur bedömningen kommer att genomföras. Som framgår av förfrågningsunderlaget har en grupp bestående av representanter för skolorna bedömt och poängsatt matsedlarna. Det strider inte mot LOU att kvalitetsbedömningar grundas på referenspersoners uppfattningar i ett visst avseende. Till undvikande däremot av att poängsättningen grundas på enstaka personers uppfattning har gruppen bestått av 6 personer som var och en, oberoende av varandra, har poängsatt oidentifierade matsedlar utifrån förfrågningsunderlagets beskrivning av vad som avses med variation.

När det gäller kriteriet ”kock med vegetarisk kompetens” anges i förfrågningsunderlaget att den som erbjuder en kock med dokumenterad erfarenhet av att tillaga vegetarisk mat kommer att erhålla 2,5 poäng per kök där sådan kock erbjuds och att sådan erfarenhet skall redovisas tydligt i kockens CV eller på annat sätt. Till skillnad från Sodexho AB har ISS inte för någon av de erbjudna kockarna på ett

tydligt sätt redovisat att kockarna har dokumenterad erfarenhet från att tillaga vegetarisk mat. För en av kockarna anges att denne varit anställd som kock under en period på sex månader på en restaurang med namn Örtagården. Av redovisningen framgår inte vilken typ av restaurang det är men genom att Stockholms stad haft kännedom om att den är vegetarisk har redovisningen med tvekan godtagits som bevis på erfarenhet från att tillaga vegetarisk mat. Utifrån de uppgifter som redovisats i anbudet har ISS därmed erhållit poängen 2,5 på kriteriet "kock med vegetarisk kompetens". Förutsättningar för ISS att få högre poäng för kriteriet "kock med vegetarisk kompetens" har inte förelegat och även om bolaget hade fått maxpoäng på kriteriet "variation" skulle det ändå inte ha tilldelats kontraktet. I förevarande fall har de omständigheter som ISS åberopat inte haft betydelse för utgången i upphandlingen.

Länsrätten beslutade den 4 juli 2008 att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 9 § LOU anges följande. 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.

Av 16 kap. 2 § första stycket LOU framgår följande. 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.

Länsrättens bedömning

Under p 3.2 "Anbudsutvärdering" i förfrågningsunderlaget anges att som underlag för utvärderingen av kriteriet "variation" skulle användas den tillkommet anbudet fogade terminsmatsedeln samt att bedömningen av måltidens variation skulle komma att genomföras av en sammansatt grupp från de fyra skolorna. Gruppens deltagare skulle, oberoende av varandra, komma att bedöma och poängsätta matsedlarna utifrån följande bedömningskriterier. Antalet rätter skulle vara tillräckligt många så att en upprepning inte

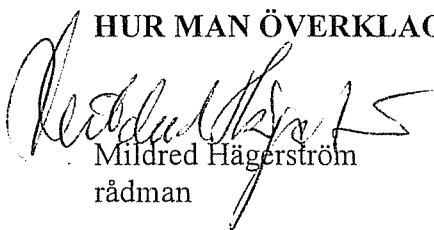
förekommer oftare än var 14:e dag, att svensk husmanskost och mat från andra kulturer, religioner och världsdelar förekommer, att maten har ett varierat innehåll, typen av råvaror (bearbetat och obearbetat) varierar, förslag på temadagar etc. Även andelen hel- och halvfabrikat skulle komma att ingå i bedömningen.

Efter genomförd bedömning av de olika grupperna skulle slutligen ett medelvärde komma att tas fram.

ISS har gjort gällande att bolaget, vid utvärderingen av kriteriet ”variation”, borde ha fått maximala 20 poäng i stället 13,3 poäng. ISS är av den uppfattningen att den bedömning som gjorts av de sammansatta grupperna från de olika skolorna har sådana subjektiva inslag att den inte kan godtas

Vad som framkommit i målet ger emellertid – enligt länsrättens mening – inte vid handen att bedömningen och utvärderingen av kriteriet ”variation” inte skulle ha skett på objektiva grunder inom ramen för förfrågningsunderlaget. Vid sådant förhållande och då någon omständighet som visar att upphandlande myndighet skulle ha genomfört poängsättningen av kriteriet ”kock med vegetarisk kompetens” i strid med bestämmelserna i LOU inte heller framkommit, saknas skäl för ingripande enligt 16 kap 2 § första stycket LOU. Inkommen ansökan skall därför av-slås.

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



Mildred Hägerström
rådman

Föredragande har varit Maya Abdullah.



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 var till länsrätten kommit eller det annars 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.

