



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM
2020-03-19
Meddelad i Malmö

Mål nr
14042-19

Sida 1 (6)

SÖKANDE

Ingeborn Data AB, 556937-1841

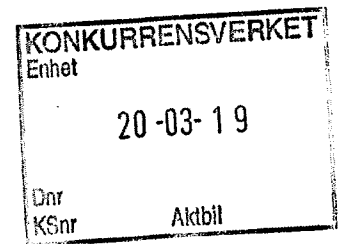
Ombud: Advokat Hampus Ek

MOTPART

Trelleborgs kommun

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om.

Dok.Id 557266

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Trelleborgs kommun (kommunen) genomför en upphandling av streaming-tjänster för utbildningsfilm. Upphandlingen genomförs med ett förenklat förfarande enligt lagen om offentlig upphandling (2016:1145), LOU. Enligt tilldelningsbeslutet har SLI Education AB (SLI) tilldelats kontrakt.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Ingeborn Data

Ingeborn Data ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska förordna om rättelse på så sätt att Ingeborn Datas anbud vid en förnyad anbudsutvärdering befinns vara det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet och därmed tilldelas kontraktet. I andra hand yrkar Ingeborn Data att upphandlingen ska göras om. Som grund för sin talan anför bolaget följande.

Ingeborn Data har visserligen tilldelats några lägre kvalitetspoäng än vinnande anbudsgivare i utvärderingen men har lämnat ett betydligt lägre anbudspris. Ingeborn Data anser därför inte att det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet antagits. Ingeborn Data borde rätteligen ha tilldelats kontraktet.

Vidare har kommunen inte beskrivit hur mycket ett visst antal kronor i lägre pris är värt i förhållande till en viss konstaterad poäng i mervärde. Förfrågningsunderlaget är därmed inte transparent och Ingeborn Data har inte kunnat lämna ett konkurrenskraftigt anbud.

Ingeborn Data har till följd av bristerna i upphandlingen lidit eller riskerat att lida skada.

Kommunen

Kommunen yrkar att förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning och anför följande.

Upphandlingen är genomförd med ett förenklat förfarande enligt LOU. Kommunen har varit tydliga med att utvärderingsprincipen är ”ekonomiskt mest fördelaktiga” det vill säga en sammanvägning av kvalitet och pris, inte s.k. ”lägsta-pris-utvärdering”.

Det viktiga är att kommunen kan tillgodose elever alltifrån förskola till vuxenutbildning med en lätt använd streamingtjänst som uppfyller de krav och önskemål som respektive åldersgrupp har för att kunna följa uppsatta mål och läroplaner. Detta har beskrivits i upphandlingsdokumentet.

Utvärdering har skett enskilt av var och en av de fem deltagarna i utvärderingsgruppen. En sammanställning av erhållna poäng för respektive leverantör har sedan gjorts och utsänts tillsammans med tilldelningsbeslutet. Kommunen ställer sig frågande till på vilket sätt transparensprincipen skulle ha åsidosatts och ännu mer att Ingeborn Data skulle kunna ha kommit in med ett konkurrenskraftigare anbud.

Ingeborn Data har haft god tid på sig under anbudstiden att ställa frågor om det skulle ha varit så att man inte förstått vald utvärderingsmodell.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU 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 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen, och på talan av leverantör, som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan en rättelse gjorts.

Enligt 19 kap. 24 § LOU ska en upphandlande myndighet tilldela den leverantör kontrakt vars anbud är det ekonomiskt mest fördelaktiga för myndigheten. Vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet ska utvärderas på någon av följande grunder:

1. bästa förhållande mellan pris och kvalitet,
2. kostnad, eller
3. pris

Myndigheten ska i något av upphandlingsdokumenten ange den grund för utvärdering av anbud som den avser att använda.

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis kan konstateras att förvaltningsrätten vid en överprövning av en upphandling inte är bunden av sökandens yrkande utan har att bedöma om de omständigheter som sökanden åberopar föranleder ingripande enligt LOU i form av antingen ett förordnande om rättelse på visst sätt eller att upphandlingen ska göras om.

I upphandlingsdokumentet punkten 5 anges följande så vitt gäller utvärderingsprincipen. ”Utvärderingsprincipen är ekonomiskt mest fördelaktiga och utvärderas på följande grund: Vår utvärdering fokuserar på kvalitet och innehåll, hur väl streamingtjänsten uppfyller våra krav utifrån ett användbarhetsperspektiv (enkelt, ändamålsenligt, effektivt) och ger användarna ett mervärde. Vi eftersträvar så bra funktionalitet till så bra pris som möjligt. Trelleborgs utvärderingsgrupp kommer att vara minst fem personer och bestå av bl.a. IT-utvecklare, mediatekniker och Skoldataeksansvarig. Utvärderingsgruppen ska med hjälp av anbuderna och av leverantören tillhandahålla digital dokumentation och testkonto kunna bedöma om kraven uppfylls eller inte. Anser gruppen att uppfyllnad av kraven är otydligt beskrivna, bedöms de som att de inte uppfylls. Om det i den digitala dokumentationen skulle framkomma att ställda ska-krav inte uppfylls av anbudsgivare, kan anbudet komma att förkastas.”

Nu aktuell upphandling är genomförd enligt ett förenklat förfarande. När, som i aktuellt fall, grunden för utvärderingen av anbuderna är bästa förhållandet mellan pris och kvalitet ska tilldelningskriterierna viktas inbördes. De får viktas inom intervall med lämplig största tillåtna spridning. Om kriterierna inte kan viktas ska myndigheten istället beakta dem genom en prioritetsordning. Myndigheten ska i något av upphandlingsdokumenten ange hur tilldelningskriterierna ska viktas inbördes (se 19 kap. 26 § LOU).

Kommunen har i förevarande fall inte angett hur poängen förhåller sig till anbudspriset. Till följd härav anser förvaltningsrätten att förfrågningsunderlaget inte är tillräckligt tydligt och förutsebart för att en rimligt upplyst aktör på marknaden ska kunna bilda sig en tillräckligt klar uppfattning om vad som efterfrågas och premieras av den upphandlande myndigheten när det kommer till jämförelsen mellan pris och kvalitet. Upphandlingsförfarandet är i denna del inte förenligt med de grundläggande principerna om öppenhet och likvärdighet.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU och att det har medfört att Ingeborn Data lidit eller kan komma att lida skada. Det finns därmed grund för att ingripa i upphandlingen med stöd av 20 kap. 6 § LOU. Eftersom bristen i upphandlingsförfarandet hänför sig till det konkurrensuppsökande skedet ska upphandlingen göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Mattias Steen

Ulrika Skogler har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.