

LÄNSRÄTTEN I
SÖDERMANLANDS LÄN

DOM
2010-01-15
Meddelad i
Nyköping

Mål nr
3345-09
Enhet 4

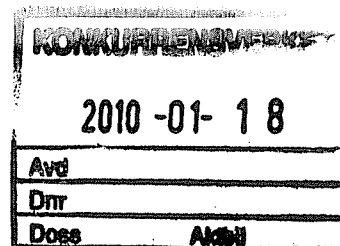
SÖKANDE

Café Bar Sverige AB, 556307-2171
Box 62
616 21 Åby

Ombud:
Nicholas de Susini
samma adress

MOTPART

Landstinget Sörmland
Upphandlingsenheten
631 88 ESKILSTUNA



SAKEN

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

DOMSLUT

Länsrätten bifaller ansökan och förordnar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att utvärderingen görs om varvid Café Bar Sverige AB ska tilldelas samma poäng som Selecta AB avseende kriteriet Förebyggande underhåll (teknisk och hygienisk service).

Dok.Id 77234

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 194 611 25 Nyköping	Folkungavägen 4	0155-20 04 50 E-post: lansrattenisodermanland@dom.se	0155-20 04 90	måndag – fredag 09:00 - 12:00 13:00 - 15:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Landstinget Sörmland (landstinget) beslutade genom tilldelningsbeslut den 13 november 2009 att anta Selecta AB:s (Selectas) anbud i upphandling avseende kaffe- och varuautomater (LS UPP-058). Länsrätten beslutade den 23 november 2009 att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

Café Bar AB (Café Bar) har ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkat att upphandlingen ska rättas. Till stöd för ansökan har Café Bar anfört bl.a. följande.

Anbudsutvärderingen har inte genomförts i enlighet med principerna om likabehandling och kriteriet för transparens har åsidosatts genom att utvärdering skett på ett annat sätt än beskrivet i anbudsförfrågan. Hade detta varit kända förutsättningar för Café Bar hade bolaget haft möjlighet att anpassa anbudet för att erhålla bästa poäng och vinna upphandlingen.

Vid bedömningen av kriteriet **Kvalitet på färskbryggt kaffe** och **Kvalitet på övriga drycker** har testet inte varit objektivt. Ett smaktest måste utföras som ett blindtest för att inte få missvisande resultat. Produkterna testades inte samtidigt, utan efter varandra. Kaffedrickare har olika smakuppfattning vid olika tider på dagen. Kaffe på fastande mage ger inte samma smakupplevelse som när det är dags för fika. Till Selectas kaffe användes porslinsmuggar och till Café Bars pappersmuggar, vilket ger olika smakupplevelser. Vilket också påpekades av en av testpersonerna. Selecta har, helt subjektivt, tilldelats 1 poäng mer gällande kaffe och 1 poäng mer gällande övriga drycker.

När det gäller kriteriet **Förebyggande underhåll (teknisk och hygienisk service)** har Selectas service godtyckligt bedömts vara mer trovärdig än Café Bars. Café Bar finns på plats i Eskilstuna och Selecta finns närmast i

Västerås, vilket borde gett Café Bar mer poäng då det även ger en miljö-vinst. Båda bolagen är ledande i branschen och den servicenivå som de erbjudit är normal. Erbjudandena är likvärdiga och borde ha genererat full poäng för båda anbudsgivarna.

Café Bar har lämnat ett anbud som ger landstinget ca 25 000 kr lägre kostand för sina kaffeserveringar. Eftersom båda anbudsgivarna ska likställas när det gäller smaktest och serviceunderhåll medför det att Café Bar har det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet och ska tilldelas kontraktet.

Landstinget har bestritt ansökan och har anfört bl.a. följande.

Utvärderingen har skett enligt fastställda kriterier i förfrågningsunderlaget och därefter har det mest ekonomiskt fördelaktiga anbudet antagits.

För utvärderingen av kriteriet **Kvalitet på färskbryggt kaffe** och **Kvalitet på övriga drycker** har en provsmakning genomförts. Provningsen genomfördes av tre anställda på Landstinget, en kvinna och två män i olika åldrar. Personerna valdes ut för att få en representativ bild av nyttjarna vid kaffeautomaterna. Testpersonerna har därefter provat de aktuella dryckerna och poängsatt dessa (0-5) oberoende av varandra. Poängen har sedan sammanställts med hjälp av median. Anbudsgivarnas drycker har varken provats samtidigt eller genom blindtest. Dryckerna testades samma dag med ett par timmars mellanrum. Tidpunkten för provningen bestämdes i samråd med företrädare för Café Bar. Anbudsgivarna var med under provningen av deras produkter. Det är mycket resurskrävande, nästan omöjligt, att med de sekretesskrav som gäller vid upphandling, genomföra provsmakning i form av blindtest med flera anbudsgivare. Landstinget har inte resurser att genomföra en sådan provsmakning när upphandlingens värde är så relativt lågt. Det bestrids att det förhållandet att olika sorters muggar användes skulle ha påverkat poängsättningen av dryckerna i avgörande riktning.

Testpersonerna reflekterade inte över att muggarna var olika. Förfarandet vid provsmakningen måste anses ha varit rättvist och objektivt samt förenligt med likabehandlingsprincipen. Förutom vad gäller muggarna har provsmakningen genomförts på exakt samma sätt för båda anbudsgivarna.

Vad gäller kriteriet **Förebyggande underhåll (teknisk och hygienisk service)** vitsordar Landstinget att innehållet i servicenivån är likvärdigt för anbudsgivarna. Selecta har emellertid presenterat ett trovärdigare koncept avseende underhållet. Konceptet är en tydlig säkerhet för att den utlovade servicenivån uppnås och ger ett mervärde till Selectas anbud.

Skulle länsrätten dela Café Bars inställning att smaktestet inte utfördes på ett korrekt sätt, anser landstinget att upphandlingen måste göras om då bristen inte kan åtgärdas genom rättelse.

Café Bar har genmält bl.a. följande. För att få en rättvis bedömning krävs ett blindtest. Finns inte resurser att genomföra ett sådant test borde kravet om smak inte tagits med eller utvärderats. Att Selecta ansetts ha ett trovärdigare koncept är irrelevant, eftersom extra mervärden inte tillför något i upphandlingen och därför inte får betygsättas; annars skulle kriteriet ha angetts i upphandlingen.

DOMSKÄL

Av 1 kap. 9 § LOU framgår följande. 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 iaktas.

Av 16 kap. 2 § LOU följer att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan be-

stämmelse i LOU 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.

Av utredningen framgår bl.a. följande. Upphandlingen har skett genom ett förenklat förfarande. Det anbud skulle antas som var det mest ekonomiskt fördelaktiga med hänsyn tagen till utvärderingskriterierna som viktats enligt följande. 1. Kvalitet på färskbryggt kaffe 30 %, 2. Kvalitet på övriga drycker 25 %, 3. Förebyggande underhåll (teknisk och hygienisk service) 25 %, 4. Design 10 %, 5. Leveranstid 5 % och 6. Sortimentsbredd 5 %. Kriteriernas mervärde angavs till 290 000. Varje procent innebar ett påläggsvärde om 2900. Kriterierna poängsattes mellan 0-5, där 0 innebar fullt pålägg, 1 4/5 pålägg, 2 3/5 pålägg, 3 2/5 pålägg, 4 1/5 pålägg och 5 innebar inget pålägg. Pålägget för kriterierna summerades och lades till respektive anbuds beräknade totalkostnad/pris. Anbud som uppfyllde obligatoriska krav och som gick vidare till utvärdering kom från Café Bar och Selecta. Café Bar fick ett poäng mindre än Selecta på kriterierna 1-3, ett poäng mer på kriterierna 4-5 och samma poäng på kriterium 6. Café Bar hade det lägsta offererade priset.

Länsrätten gör följande bedömning.

Kvalitet på färskbryggt kaffe och Kvalitet på övriga drycker

Den provsmakning som ägde rum har genomförts på, i allt väsentligt, samma sätt för båda anbudsgivarna. De skillnader som förekom i fråga om tid för provsmakningen och val av muggar kan inte anses innebära att förfarandet strider mot likabehandlingsprincipen eller upphandlingsreglerna i övrigt.


Förebyggande underhåll (teknisk och hygienisk service)

Landstinget har vitsordat att innehållet i servicenivån var likvärdigt för Café Bar och Selecta, men har anfört att Selecta har presenterat ett trovärdigare koncept avseende underhållet samt att konceptet är en tydlig säkerhet för att den utlovade servicenivån uppnås. Det får emellertid förutsättas att anbudsgivarna kommer att uppfylla utlovad servicenivå. Det finns mot den bakgrunden inte saklig grund för att ge Selecta en högre poäng än Café Bar avseende detta kriterium. Landstinget har genom utvärderingen på denna punkt brutit mot den grundläggande regeln i 1 kap. 9 § LOU om att leverantörer ska behandlas på ett likvärdigt sätt.

Om Café Bar hade erhållit samma poäng som Selecta avseende kriteriet Förebyggande underhåll (teknisk och hygienisk service) dvs. 5, hade Café Bar inte fått något pålägg avseende detta kriterium. Det sammanlagda pålägget för Café Bar hade då blivit 55 100 (69 600 – 14 500=55 100) och jämförelsevärdet (pris + pålägg) för Café Bar hade blivit 866 348 kr (880 848 – 14 500= 866 348). Detta hade inneburit att Café Bar skulle ansetts ha det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet jämfört med Selecta, som hade jämförelsevärdet 869 644. Felet har alltså inneburit att Café Bar lidit eller kunnat komma att lida skada.

Felet har skett vid utvärderingen och kan rättas till genom att en ny utvärdering görs och Café Bar och Selecta ges samma poäng avseende kriteriet Förebyggande underhåll (teknisk och hygienisk service).

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


Maria Widebeck



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 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 nå 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.