



FÖRVALTNINGSRÄTTEN **DOM**
I STOCKHOLM 2013-04-08
Allmänna avdelningen Meddelad i
Enhet 12 Stockholm

Mål nr
5692-13

1

KLAGANDE

Shortcut Media AB, 556849-1830
Linnégatan 78
115 23 Stockholm

MOTPART

Solna stad
Stadsledningsförvaltningen
171 86 Solna

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2013-04-09	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 340956

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

YRKANDEN M.M.

Solna stad (staden) genomför en ramavtalsupphandling avseende fotografi- och filmtjänster (dnr 2012:431). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). I tilldelningsbeslut som skickades till anbudsgivarna den 26 februari 2013, framgår att staden beslutat att teckna avtal med annan leverantör än Shortcut Media AB (bolaget) avseende avtalsområde 3.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så vis att bolagets hela inlämnade arbetsprov ska beaktas vid utvärderingen, i andra hand att upphandlingen ska rättas på så vis att staden ska tillfråga bolaget vilken del av arbetsprovet som ska utvärderas och i tredje hand att upphandlingen ska göras om.

Bolaget anför i huvudsak följande till stöd för sin talan. Bolaget lämnade tillsammans med en annan anbudsgivare lägst pris i upphandlingen avseende avtalsområde 3. Lämnat betyg på arbetsprov blev därmed avgörande. Bolaget har härvid diskriminerats då endast en del av det inlämnade arbetsprovet har valts för utvärdering. Detta skedde dessutom utan att någon som helst konsultation med bolaget vidtogs. Bolaget har därför diskriminerats jämfört med andra anbudsgivare som lämnat sitt arbetsprov i en fil. Enligt förfrågningsunderlaget ska ett arbetsprov omfatta maximalt 30 minuter film. Det framgår emellertid inte tydligt att arbetsprovet inte får bestå av mer än en fil. Det framgår inte heller tydligt att staden förbehåller sig rätten att slumpmässigt och utan att konsultera anbudsgivarna enbart utvärdera del av inlämnade arbetsprov. Bolaget hade haft en möjlighet att vinna upphandlingen om staden hade bemödat sig med att utvärdera hela bolagets arbetsprov.

Staden bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Av förfrågningsunderlaget framgår att för avtalsområde 3 och 4 ska ett arbetsprov skickas in per avtalsområde som anbud lämnas för. Arbetsproverna för avtalsområde 3 ska bestå av en kort filmproduktion (om ursprungsmaterialet är längre än 30 minuter väljer anbudsgivaren ut en lämplig del av materialet på maximalt 30 minuter) och som är ett referensuppdrag som anges i "1.4.6. Krav på erfarenhet". I förfrågningsunderlaget anges på ett klart och tydligt sätt att endast ett arbetsprov ska skickas in för avtalsområde 3. Med ett arbetsprov avses en film. Bolaget har i sitt anbud skickat in fem olika filmer, dvs. fem arbetsprover. Under annonseringstiden har en fråga (nr 27) ställts om hur många bilder man får lämna in som arbetsprov för avtalsområde 1 och 2. Som publikt svar i tendsign har uppgetts att för avtalsområde 1 och 2 ska tre arbetsprover skickas in per avtalsområde. Ett arbetsprov är lika med ett fotografi. Samma svar avseende arbetsprover gäller förstås även för avtalsområde 3, dvs. ett arbetsprov är lika med en film. Om minsta tveksamhet hade förelegat i detta avseende skulle bolaget ha kunnat ställa en förtydligande fråga under annonseringstiden.

Staden valde ändå att utvärdera ett av bolagets totalt fem inlämnade arbetsprover. Även det andra anbudet, av totalt sju inlämnade anbud, som innehöll mer än ett arbetsprov, har hanterats likadant. Valet av vilket av bolagets arbetsprov som skulle utvärderas gjordes genom lottning. Möjligheten att begära in kompletteringar och förtydliganden från två anbudsgivare bedömdes inte kunna ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning, då dessa anbudsgivare bl.a. skulle ha getts längre tid på sig än övriga anbudsgivare att välja ut vilket arbetsprov som skulle bli föremål för utvärdering. Båda de anbud inom avtalsområde 3 som innehöll fler än ett arbetsprov har hanterats likadant, varför varken likabehandlingsprincipen eller icke-diskrimineringsprincipen har trätts för när.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrätten prövning utgör en kontroll av om det på grundval av det som bolaget anfört finns grund för att ingripa mot upphandlingen enligt 16 kap. 6 § LOU. Frågan i målet är om staden har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU, genom att endast utvärdera ett av bolagets fem inlämnade arbetsprover.

Av förfrågningsunderlaget framgår tydligt att för avtalsområde 3 ska ett arbetsprov i form av en kort filmproduktion lämnas in. Vidare anges att om ursprungsmaterialet är längre än 30 minuter väljer anbudsgivaren ut en lämplig del av materialet på maximalt 30 minuter. Förvaltningsrätten anser i likhet med staden att bolaget, genom att lämna in fem olika filmer, har lämnat in fem arbetsprover. Att staden genom lottning valt ut ett av dessa för bedömning kan inte anses stå i strid varken med förfrågningsunderlaget eller LOU. Det förhållandet att bolaget inte konsulterats innan valet gjordes innebär därför inte att bolaget diskriminerats. Förvaltningsrätten anser således att det som bolaget anfört inte visar att upphandlingen har genomförts i strid med de grundläggande principerna i LOU. Därmed saknas skäl för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1a LOU).

Ann-Jeanette Eriksson
rådman

Martin Hemberg har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kamrarrätten i Stockholm. **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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.

DV 3109/1A LOU