



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Avdelning 20

DOM
2019-12-20
Meddelad i Stockholm

Mål nr
23802-19

KONKURRENSVERKET	
2019-12-20	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Anticimex AB, 556032-9285
Box 470 25
100 74 Stockholm

MOTPART

Huddinge Samhällsfastigheter AB, 556536-9666

Ombud: Advokat Johan Stern och biträdande jurist Victor Pålsson Lundell
Ramberg Advokater KB
Box 3137
103 62 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och förordnar att upphandlingen ska göras om.

Dok.Id 1168817

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	-	måndag–fredag 08:00–16:00
		E-post: avd20.fst@dom.se www.domstol.se/forvaltningsratt		

YRKANDEN M.M.

Huddinge Samhällsfastigheter AB (Husf) genomför en samordnad upphandling av skadedjursbekämpning (dnr HS/2019:103). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). I tilldelningsbeslut den 18 oktober 2019 tilldelades Nomor AB (Nomor) ramavtal i upphandlingen.

Anticimex AB (bolaget) yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att utvärderingen görs om och en ny tilldelning görs. Bolaget yrkar i andra hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudet från Nomor förkastas. I tredje hand yrkar bolaget att upphandlingen ska göras om.

Husf bestrider bifall till samtliga yrkanden.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

I 4 kap. 1 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Av 20 kap. 6 § LOU framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts, om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit skada eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrättens bedömning

Bolaget har framfört flera invändningar mot hur upphandlingen har genomförts. Förvaltningsrätten har för det fall det finns skäl för ingripande enligt LOU att välja mellan att besluta att upphandlingen ska göras om eller att den ska rättas, oavsett hur leverantörens yrkande har utformats (jfr HFD 2012 ref. 2). En förutsättning för att endast den mindre ingripande åtgärden rättelse ska kunna väljas är att de fel som förekommit inte har påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede. Förvaltningsrätten avser därför att inledningsvis ta ställning till de brister som bolaget anser har förekommit under det konkurrensuppsökande skedet.

Av upphandlingsdokumentet avsnitt 4.2 framgår att utvärderingsmodellen är en mervärdesmodell där ett antal kvalitetskriterier tillmäts ett värde i kronor som genererar ett prisavdrag från anbudspriset. Resultatet blir anbudets utvärderingspris. Det som utvärderas är anbudsgivarens beskrivning av hur anbudsgivaren avser att arbeta utifrån fem angivna frågeställningar. Betygsättningen är beroende av om beskrivningen visar på en förståelse för uppdragets genomförande och därmed ger ett mervärde för beställaren.

Bolaget gör gällande att den i upphandlingen använda utvärderingsmodellen varit för otydligt utformad och anför bl.a. följande. Upphandlingsdokumentet saknar en definition eller närmare beskrivning av utvärderingskriterierna 4. Anbudsutvärdering (2. Kvalitet – Arbetsätt). Det finns inga krav i upphandlingsdokumenten på vad leverantörerna ska uppfylla för att få en viss poäng eller vilka egenskaper eller funktioner som referensgruppen har att ta ställning till vid utvärderingen. Betygsnivåerna är inte heller tillräckligt specificerade.

Husf anser att upphandlingsdokumentet innebär att varje rimligt informerad och normalt omsorgsfull anbudsgivare utifrån de angivna förutsättningarna

har kunnat bilda sig en tillräckligt tydlig bild av vad som skulle tillmätas betydelse vid utvärderingen och på vilken skala de skulle bedömas.

Förvaltningsrätten konstaterar att kvalitetskriterierna i avsnitt 4.2 i upphandlingsdokumentet är utformade som öppna frågeställningar i vilka anbudsgivaren uppmanas att beskriva hur de hanterar olika moment under uppdraget. Svaren på frågorna ska sedan bedömas enligt en betygsskala. Rätten anser att det i upphandlingsdokumentet i denna del saknas information om vilka mål eller krav som Husf vill att anbudsgivarna ska uppfylla. Det lämnas inte några upplysningar om vad anbudsgivarnas beskrivningar bör innehålla. Enligt förvaltningsrättens mening är informationen så kortfattad och otydlig att anbudsgivarna inte kan anses ha fått någon ledning av frågorna avseende vad som efterfrågas eller värdesätts. Anbudsgivarna kan inte heller anses ha fått någon ledning av den angivna betygsskalan.

Förvaltningsrätten anser sammanfattningsvis att det av upphandlingsdokumentet inte framgår tillräckligt tydligt vad som tillmäts betydelse vid utvärderingen. De aktuella kvalitetskriterierna lämnar ett allt för stort utrymme för godtycklig bedömning. Utvärderingsmodellens utformning strider därför mot principen om transparens.

Det kan inte uteslutas att bolaget vid ett nytt anbudsförfarande skulle kunna tilldelas ramavtal. Detta får anses tillräckligt för att bolaget till följd av det konstaterade felet ska anses ha lidit eller riskerat att lida skada. Det finns därför grund för att ingripa mot upphandlingen.

Med hänsyn till att den aktuella överträdelsen hänför sig till det konkurrensuppsökande skedet ska upphandlingen göras om. Vid denna utgång saknas anledning att pröva vad bolaget i övrigt anför som skäl för att ingripa mot upphandlingen.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Ulrika Sandell

Rådman

Louise Ljöstad 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 nyårs-afton, 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 rättstillämpningen.
- 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.

