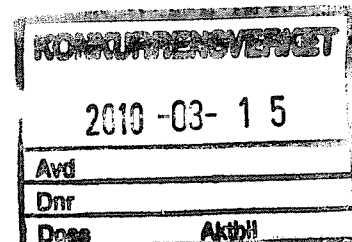




FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Lena Palmér

DOM
 2010 -03- 1 0
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 3335-10E



KLAGANDE
 Papyrus Sverige AB, 556057-6554
 205 45 Malmö

MOTPART
 Skurups kommun
 274 80 Skurup

SAKEN
 Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller Papyrus Sverige AB:s ansökan om ingripande enligt LOU och förordnar att Skurups kommuns upphandling avseende ramavtal för förbrukningsmaterial för lokalvård och kök ska göras om.

Dok.Id 2921

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattentalmo@dom.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Skurups kommun genomför upphandling avseende ramavtal för förbrukningsmaterial för lokalvård och kök. Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU.

Papyrus Sverige AB (nedan Papyrus) har ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkat att den ska göras om. Som grund för talan har anförts följande. I tilldelningsbeslutet och de handlingar som Papyrus begärt in finns inget underlag för uträkning av anbudspriser. Dessa är endast poängsatta i sammanställningen. Vidare saknas underlag för hur de poäng som Papyrus anbud fått avseende kvalitet och sortiment framräknats. De upphandlande myndigheterna är enligt transparensprincipen bundna av den information som angetts i förfrågningsunderlaget inklusive kompletteringar. I förfrågningsunderlaget framgick inte vad som krävdes för de olika poängstegen. Av praxis framgår att en utvärdering som avvikit från, eller inte varit förutsebar jämfört med den information som lämnats i förfrågningsunderlaget, strider mot transparensprincipen. Papyrus har lidit skada eftersom kontrakt på felaktiga grunder tilldelats annan anbudsgivare.

Skurups kommun har bestritt bifall till ansökan och anförts följande. Utvärderingen har skett helt i enlighet med förfrågningsunderlaget. De olika anbuden har "nollställts" för att möjliggöra objektiv och korrekt utvärdering. Flera brister föreligger i anbudet från Papyrus, bl.a. rörande sortiment och kvalitet. Papyrus anbud avviker i väldigt stor utsträckning från förfrågningsunderlagets sortimentförteckning, särskilt vad gäller papper/plast. Papyrus har lämnat förslag på produkter som har fel storlek, tjocklek eller kvalitet i förhållande till de behov som ställts upp i förfrågningsunderlaget. Detta medför sämre poäng i utvärderingen. Kommunen har haft en arbetsgrupp för sammanställning av förfrågningsunderlag. Delar av denna grupp har varit med och kontrollerat att inlämnat anbud överensstämmer med förfrå-

gan. Detta för att få rätt sortiment och kvalitet. Vid genomgång av anbud deltog lokalvårdssamordnare, biträdande kostchef samt inköpare. Varje svarslista gick igenom var för sig och gruppen fick på så sätt fram hur många produkter som svarade mot förfrågan, dvs. kunde uppfylla funktion och kvalitet. I beräkningsdokumentet sammanställdes samtliga svarslistor till ett gemensamt dokument. Tilldelningsbeslut och tilldelningsbilaga har sammanställts och skickats till anbudsgivarna. Enligt kommunens uppfattning uppfyller tilldelningsbilagan kraven på transparens och tydlighet. Kommunens beräkningsunderlag har ej skickats till anbudsgivarna. Dock har uppgifterna ej efterfrågats av någon anbudsgivare.

Papyrus har genmält följande. Utformningen av förfrågningsunderlaget är oklart avseende hur poängen skulle beräknas, vilket strider mot kravet på transparens. I förfrågningsunderlaget finns statistik på volymer från Papyrus och Corporate Express. Hur hänsyn har tagits till dessa volymer vid framräkning av total prissumma samt hur anbuderna har nollställts framgår inte av den dokumentation som bifogats tilldelningsbeslutet eller de handlingar som tillsänts Papyrus.

Skurups kommun har genmält följande. Papyrus har inte under anbudstiden inkommit med frågor rörande otydligheter i förfrågningsunderlaget. En regelrätt utvärdering har genomförts. Utvärderingskriterierna har angivits i förfrågningsunderlaget. Årliga avropsvolymer har bifogats förfrågningsunderlaget. All kommunikation och all relevant information har delgivits via upphandlingsverktyg hos Opic. Transparenskriteriet är uppfyllt.

Länsrätten i Skåne, numera Förvaltningsrätten i Malmö, har genom interimistiskt beslut den 30 december 2009 förordnat att Skurups kommun inte får avsluta den aktuella upphandlingen innan annat beslutas.

DOMSKÄL

Enligt 1 kap 9 § LOU skall upphandlande myndigheter 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.

Enligt 16 kap. 1 och 2 §§ LOU kan förvaltningsrätten pröva om en upphandlande enhet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. - Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Papyrus har i förvaltningsrätten gjort gällande brister avseende transparens i såväl förfrågningsunderlagets utformning som i utvärderingens genomförande och redovisningen av densamma.

Ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande enheten tillmåter betydelse vid upphandlingen. I det aktuella förfrågningsunderlaget återfinns utvärderingskriterierna under *Prövning av anbud, Utvärderingsfasen* där bl.a. följande anges:

Upphandlande enhet kommer att anta det eller de anbud som är ekonomiskt mest fördelaktiga per produktgrupp. Upphandlande enhet förbehåller sig rätten att anta hela eller delar av anbud enligt produktgruppsindelningen. Anbuden kommer att viktas enligt följande:

- Pris 40 % (0-5 poäng, där anbud med lägst pris erhåller 5 poäng)
- Kvalitet 30 % (0-5 poäng, där anbud med högst kvalitet erhåller 5 poäng)
- Sortiment 30 % (0-5 poäng, där anbud med mest ändamålsenliga sortiment erhåller 5 poäng)

Likvärdigt pris, kvalitet och sortiment poängsätts lika. Skulle två eller fler anbudsgivare erhålla samma totala poäng i utvärderingen har Skurups kommun full rättighet att avgöra vilken anbudsgivare som tilldelas kontraktet.

Kvalitet bedöms efter de besvarade och ifyllda blanketterna från anbudsgivarna samt efter särskild utvärdering som görs av en speciellt utsedd grupp inom Skurups kommun.

Under rubriken *Rättelse och nollställning* anges bl.a. följande.

S.k. nollställning tillämpas, vilket innebär att anbuden behandlas så att de blir jämförbara.

I det aktuella förfrågningsunderlaget är utvärderingskriterierna mycket knapphändig beskrivna. Vidare framgår inte med godtagbar tydlighet hur poängsättningen kommer att ske. Av förfrågningsunderlaget framgår att s.k. nollställning av anbuden kommer att göras vid utvärdering, men inte hur detta ska ske. Förfrågningsunderlagets bristande tydlighet härvidlag gör resultatet av utvärderingen oförutsägbart och ger dessutom den upphandlande enheten ett oacceptabelt utrymme att styra tilldelning av kontraktet till en viss leverantör. Av utvärderingsprotokollet/tilldelningsbilagan går inte heller att utläsa hur den s.k. nollställningen av anbuden genomförts och hur anbudspriset har beräknats. Kravet på öppenhet, förutsebarhet och transparens i upphandlingen kan mot bakgrund av det anförda inte anses uppfyllt.

Förvaltningsrätten finner mot bakgrund av det anförda det visat att Skurups kommun i det aktuella upphandlingsförfarandet brutit mot 1 kap. 9 § LOU. Då Papyrus härigenom kan ha lidit skada föreligger grund för ingripande enligt LOU. Med hänsyn till att bristerna huvudsakligen är hänförliga till förfrågningsunderlaget anser rätten att upphandlingen ska göras om.

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



Jan Bratt



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 var till 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens 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 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.