

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 2

DOM
2016-05-23
Meddelad i
GöteborgMål nr
1820-16**SÖKANDE**Roxx Communication Group AB, 556426-8737
Box 164
598 23 Vimmerby**MOTPART**Halmstads Fastighetsaktiebolag, 556041-1786
Box 147
301 04 Halmstad**SAKEN**Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
förkortad LOU

KONKURRENSVERKET	
2016-05-23	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar Roxx Communication Group AB:s yrkande om att bolaget ska tilldelas det aktuella kontraktet.

Förvaltningsrätten avslår ansökan i övrigt.

Dok.Id 405898

Postadress
Box 53197
400 15 GöteborgBesöksadress
Sten Sturegatan 14Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.seTelefax
031 - 711 78 59Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Halmstads Fastighetsaktiebolag (HFAB) genomför en upphandling av Content marketing/hyresgästkommunikation. Av tilldelningsbeslut den 12 februari 2016 framgår att Spoon Publishing AB har vunnit upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Roxx Communication Group AB (bolaget) yrkar i första hand att bolaget ska tilldelas kontraktet och i andra hand att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering ska genomföras. Som skäl för ansökan anförs bl.a. följande. Efter genomgång av vinnande anbuds kanalvalsstrategi anser bolaget att kvalitetsbedömning gjorts orättvist. Bolaget tilldelas 60 poäng medan vinnande anbud tilldelas 100 poäng. Förslagen är relativt lika och uppfyller kraven inom eller i alla fall inom 20 poängskillnad, inte 40 som nu är fallet. Denna bedömning avgör hela upphandlingen. Vid 80 poäng får bolaget högst rangordning. Bolaget vill därför ha en ny kvalitetsbedömning av dess kanalvalsstrategi. Denna bedömning påverkar bolaget ekonomiskt. Vid 80 poäng vinner bolaget upphandlingen med möjlighet till flertalet affärer över lång tid. I och med att HFAB anser att bolaget ska tilldelas 60 poäng för kriteriet "Resurser/Roller", är bolagets anbud det mest ekonomiskt fördelaktiga anbudet och ska tilldelas uppdraget. FAB anser att man ska justera andra anbudsgivares poäng, men det vore märkligt eftersom de andra anbudsgivarna inte har ansökt om överprövning. Mycket god erfarenhet motsvarar 80 poäng, men hur "utomordentligt" ska överföras är svårt att avgöra. Vid en sökning på "utomordentligt" kan man utläsa "mycket bra" men dessvärre inte "extremt bra" så 80 poäng verkar rimligt. Gällande kanalvalsstrategi har bolaget visat kunder och andra kunniga sitt och vinnande anbuds förslag på kanalvalsstrategi, som inte finner dessa rätt/rättvist bedömda av HFAB. Bolagets anbud är det mest ekonomiskt fördelaktiga och ska därför tilldelas

uppdraget. Bolaget har inte fått något mervärde för lokal skribent vilket dock får accepteras.

HFAB anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Bolaget anser att det rätteligen borde ha tilldelats 60 poäng i stället för 40 poäng för kriteriet "Resurser/roller – erfarenhet och kompetens". Detta är baserat på att HFAB använt orden "bra" och "god" vid sin bedömningsmotivering av bolagets anbud i denna del. HFAB motsätter sig inte att bolaget bör tilldelas 60 poäng för kriteriet "Resurser/roller" men anser att en sådan justering för att iakttä likabehandling i så fall kräver motsvarande justering av övriga anbuds poängsättning. Detta har HFAB förklarat för bolaget vid de kontakter som varit efter tilldelningsbeslutet. En justering påverkar inte utfallet i upphandlingen, eftersom anbudet från vinnande leverantör alltså är det ekonomiskt mest fördelaktiga. Bolaget har därför inte lidit skada av den för låga poängen för kriteriet "Resurser/roller", varför ansökan enligt bolagets uppfattning ska avslås. – En justering av bolagets poäng avseende kriteriet "Resurser/roller" måste leda till en justering av bl.a. anbudet från vinnande leverantör. Om bolaget ska ges förmånen att få det högre betyget i ett läge där anbudet ligger på gränsen mellan två betyg måste detsamma gälla för vinnande leverantör. Den poängsättning som redovisats i tilldelningsbeslutet avseende "Förslag till kanalvalsstrategi" är korrekt utifrån de bedömningsgrunder som beskrivits i förfrågningsunderlaget. Bolagets anbud har inte fått en för låg poäng.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten kan endast besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Förvaltningsrätten kan således inte besluta att en viss anbudsgivares anbud ska antas och att denne ska tilldelas ett kontrakt. Bolagets yrkande om att det ska tilldelas det aktuella kontraktet kan därför inte prövas. Detta yrkande ska därför avvisas.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**
2016-05-23Sida 4
1820-16

Om sådana fel som bolaget gör gällande har förekommit vid upphandlingen, har bolaget lidit eller kunnat komma att lida skada. Ansökan om överprövning ska därför tas upp till prövning.

I 1 kap. 9 § LOU föreskrivs att upphandlande enheter 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 iakttas.

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i samma lag. I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Frågan i målet är om bolaget genom vad som anförts visat att det tilldelats för låga kvalitetspoäng och att utvärderingen därför ska göras om.

Vad först gäller kvalitetsbedömningen av "Resurser/roller – erfarenhet och kompetens" anser bolaget att det utifrån de skriftliga omdömen som givits ska tilldelas ytterligare poäng. Därtill anser bolaget att de har rätt till högre poäng med motiveringen att de har tillgång till en lokal skribent. HFAB uppger att det visserligen kan finnas utrymme för en mer generös poängsättning, men att en sådan bedömning skulle resultera i att även övriga anbudsgivare skulle tilldelas högre poäng. En ny utvärdering skulle därför inte medföra ett annat utfall än det nuvarande. Förvaltningsrätten anser utifrån vad parterna har anfört i denna del att det inte är visat att en ny

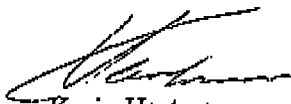
**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**
2016-05-23Sida 5
1820-16

utvärdering av bolagets anbud kommer att föranleda en annan rangordning och bolaget har därmed inte visat att det lidit skada.

Vad härefter gäller kvalitetsbedömningen av "Förslag till kanalvalsstrategi" anför bolaget att deras kunder och andra kunniga personer vid granskning av anbuden funnit att dessa inte är rättvist bedömda av HFAB. Bolaget uppger att dess förslag är relativt likt vinnande anbuds och uppfyller kraven i samma eller åtminstone faller inom 20-poängskillnad. Förvaltningsrätten anser inte att bolaget förmått visa att dess anbud bedömts felaktigt och det har inte kommit fram skäl att besluta om rättelse.

Sammanfattningsvis har det enligt förvaltningsrättens mening, varken utifrån ovan angivna grunder eller vad bolaget anfört i övrigt, visats att utvärderingen av bolagets anbud skulle strida mot de grundläggande principerna eller några andra bestämmelser i LOU. Det finns därför inte tillräckliga skäl att ingripa mot upphandlingen och bolagets ansökan ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV 3109/1 B LOU)



Karin Hartmann

Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen M Georgsson.



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.

Överklagander ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när besluten kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättslämningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer

till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nå för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

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.