



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2010-03-29
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
24160-10
Enhet 14

KOMPLERSEN

2010-03-30

Avd	
Div	
Doer	Aktör

KLAGANDE

Södermalms Skyltfabrik AB, 556301-7150
Slipstensvägen 12
142 50 Skogås

MOTPART

AB Familjebostäder, 556035-0067
Box 49103
100 28 Stockholm

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 9310

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

BAKGRUND

AB Familjebostäder (Familjebostäder) genomför en förenklad upphandling av emaljerade fasadskyltar, 2010-03 – 2012-02, diarienummer 2009/2805-1. Enligt tilldelningsbeslut den 12 februari 2010 har Familjebostäder beslutat att teckna avtal med Swedesign AB.

Förvaltningsrätten har, efter ansökan från en annan leverantör, den 22 februari 2010 beslutat att den nu aktuella upphandlingen tills vidare inte får avslutas (förvaltningsrättens mål nr 23709-10).

YRKANDEN M.M.

Södermalms Skyltfabrik AB (Södermalms Skyltfabrik) ansöker om överprövning enligt LOU av ovan nämnda upphandling och yrkar att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om. Tills stöd för sin talan anför Södermalms Skyltfabrik i huvudsak följande.

Kriterier för upphandlingen var förutom priset, färg, form och emaljqualität. Kvalitetskriterierna skulle redovisas i form av en provskylt. I förfrågningsunderlaget angavs en PMS-färgkod, grön 3425, samt en hänvisning till en emaljskylt på Torsgatan 1 i Stockholm som skulle ha denna färg.

I tilldelningsbeslutet daterat den 12 februari 2010 redovisades resultatet av kvalitetsbedömningen samt priset för de två leverantörerna (av tio) som enligt Familjebostäder hade klarat samtliga kvalitetskrav. Av dessa två gjordes tilldelningen till det företag med lägsta pris. Inga andra priser redovisades i sammanställningen. Då endast två bud redovisats kan ingen vidare kommentar ges utöver att Södermalms Skyltfabriks anbud var avsevärt lägre än det vinnande företags offert.

I Södermalms Skyltfabriks fall hade bedömningen gjorts att bolagets anbud inte klarat färgkravet. Vid ett möte den 25 februari 2010 med Familjebo-

städers handläggare kunde Södermalms Skyltfabrik med hjälp av en Pantone färgskala konstatera att den referensskylt som det hänvisades till inte hade den färgkod som angavs i förfrågningsunderlaget. Det framkom också vid mötet att referensskylten hade varit den avgörande faktorn vid bedömningen av provskyltarna. Södermalms Skyltfabrik ställer sig frågande till hur färgkriteriet bedömts och hur färgkoden har tagits fram.

Familjebostäder bestrider Södermalms Skyltfabriks yrkande och anför till stöd för sin inställning i huvudsak följande.

Familjebostäder har inte brutit mot någon bestämmelse i LOU. Upphandlingen har genomförts på ett öppet och transparent sätt med krav ställda i proportion till behov. Anbud och anbudsgivare har behandlats lika utan ovidkommande hänsyn. Varken kvalificering eller anbudsutvärdering har skett i strid med LOU. Om brister skulle anses föreligga är dessa inte av sådan art eller omfattning att kraven i LOU åsidosatts.

Enligt anbudsfrågan avsåg Familjebostäder att anta det anbud med lägst pris. Anbud som inte avser rätt vara har inte blivit utvärderat eller rangordnat. Varianter av den föreskrivna varuspecifikationen är inte acceptabla och därmed har varken varuvarianter eller sådant anbud poängsatts eller rangordnats. Utvärderingen har enbart avsett urvalskriteriet pris. Fasadskyltens form, färg och kvalitet har inte varit del i anbudsutvärderingen.

Rätt vara ska ha rätt form och färg enligt anbudsfrågan och visningsskylt monterad vid entrén på Torsgatan 1 i Stockholm. Som vägledning anges färgkod Pantone/PMS 3425. Vidare ska provskylten bl.a. ha rätt emalj för att vara väderbeständig för utomhusbruk. Att rätt vara offereras ska visas genom att varuprov bifogas anbudet.

Färgbedömning har genomförts på ett objektiva sätt av Skandinaviska Färginstitutet AB. Varuprov från Södermalms Skyltfabrik bedöms ha en färg närmast motsvarande Pantone/PMS 555 C. Varuprov bifogat anbud

från Södermalms Skyltfabrik har därmed inte efterfrågad färg enligt anvisning i anbudsfrågan och visningsskylt.

I kvalificeringsmomentet har fler än nödvändigt antal anbudsgivare granskats avseende i förfrågningsunderlaget efterfrågade kvalifikationer att genomföra uppdraget. Detta innebär dock inte att fler anbud än de som avser rätt vara tagits upp till prövning och påverkar inte resultatet i upphandlingen.

I tilldelningsbeslutet har genom skrivfel ”det ekonomiskt mest förmånliga anbudet” angivits i stället för ”anbud med lägst pris”. I redovisningen framgår dock att anbudsutvärderingen avser enbart pris. Tilldelningsbeslutet må vara mindre noggrant formulerat, men det ändrar inga sakförhållanden i utvärderingsprocessen. Anbudsutvärderingen är genomförd lika för samtliga anbudsgivare enligt redovisat tillvägagångssätt.

Södermalms Skyltfabrik gemämler bl.a. följande.

Enligt Familjebostäder har Skandinaviska färginstitutet AB gjort en analys av varuprovet från Södermalms Skyltfabrik och kommit fram till att den ligger närmast Pantone 555. Södermalms Skyltfabrik har själva varit i kontakt med institutet och fått svaret att färgbedömningen av en blank yta är mycket svår och att denna bedömning inte är exakt. Ljus och andra faktorer spelar stor roll. Pantoneskalan används till största delen i tryckeribranschen och papper går inte att jämföra med emalj. Oavsett detta står det i underlaget att färgen ska vara 3425 med en hänvisning till skylten på Torsgatan 1 som referens. Södermalms Skyltfabrik motsätter sig att skylten på Torsgatan 1 och det exemplar som enligt Familjebostäder fungerade som måttstock gentemot de inlämnade varuproverna har färg 3425. Den är mycket mörkare och enligt Södermalms Skyltfabriks bedömning närmare färg 3435. Vid mötet med Familjebostäders Bitte Qvist framkom att det var Skillinge Emalj AB, tillverkaren av skylten på Torsgatan 1 och det exem-

plar som finns hos Familjebostäder, som angett att skyltarna hade färgkoden 3425 och att detta var en ”specialblandning”. Hur detta ytterligare har kontrollerats framkom inte. Skillinge Emalj AB är ett av företagen som fått godkänt i bedömningen av inlämnad provskylt. Södermalms Skyltfabrik vill därför se färganalyser från det vinnande bidraget samt referensskylten som enligt Familjebostäder varit tyngst vägande i urvalet. För det fall referensskyltens färgkod inte är 3425 anser Södermalms Skyltfabrik att upphandlingen bör göras om pga. oklara referenser och uppgifter.

UTREDNINGEN I MÅLET

I anbudsförfrågan, upphandling av emaljerade fasadskyltar, har Familjebostäder lämnat bl.a. följande uppgifter.

0. Allmän orientering

0.5 Visning av fastighet

Kontaktperson för visning av objekt Bitte Qvist, (...). Skylt finns monterad vid entrén på Torsgatan 1 i Stockholm.

2. Anbudets omfattning

2.1 Anbudets innehåll

Anbudet ska omfatta tillverkning av 1 050 stycken emaljerade fasadskyltar, viss lagerhållning, leverans med monteringsanvisning till olika adresser inom AB Familjebostäders tre förvaltningsdistrikt.

Storlek på emaljerad fasadskylt – se även bilagor 1-4, 9-12

Bred: 390 mm

Höjd: 285 mm

Tjocklek: 1,25 mm

Kupningsdjup: 12-15 mm

Fästen på baksidan: 2 st med 75 mm från ovankant samt med 175 mm avstånd mellan fästpunkterna. Skyltarna ska fästas på fasad med galvaniserad fransskruv.

Stödfäste på baksidan: 1 st med 180 mm från ovankant, på mitten av skylten.

Färgkod: grön PMS-kod 3425

FB-logotypen ska vara skalendig i förhållande till skyltens storlek.

Skylten ska vara i plåt av emaljeringsbar kvalitet, väderbeständig för utomhusbruk och fullständigt grundemaljerad runt om.

Detaljerade uppgifter med mått på skylt, mått på monteringsanordning framgår av bilagorna 1-4. Information finns på Internet via adress (...) angående uppgifter om fasadskylt/husskylt.

(...)

- Varuprov på fasadskylt skall bifogas anbudet för bedömning av färg, form och leverans till beställaren. Provet ska vara av rätt material, tjocklek, färg och emalj. Provskylden ska vara av sådan storlek att rätt kupningsdjup, ett fäste och grafisk form kan demonstreras, med grafisk form menas exempel på den vita ramen i rätt dimension på grön botten.

3. Kvalificering av anbudsgivare

Kvalificeringsmomentet är inriktat på att bedöma anbudsgivarens kvalifikationer att genomföra uppdraget. Att anbudsgivaren uppfyller samtliga krav är en förutsättning för att lämnat anbud ska tas upp till prövning.

4. Utvärdering av anbud

4.1 Utvärdering av anbud

Utvärderingen av anbuderna sker snarast efter anbudsöppning. Anbud med lägsta pris kommer att antas.

I PM 1, daterat den 8 januari 2010, har Familjebostäder korrigerat förfrågningsunderlaget på så sätt att kupningsdjup ska vara 20 mm.

I meddelande om tilldelningsbeslut den 12 februari 2010 anges bl.a. följande.

Vi avser teckna avtal med Swedsign AB som bedöms ha lämnat de för Familjebostäder ekonomiskt mest förmånliga anbudet. (...) Tio anbudsgivare har inkommit med anbud. Nio anbud har varit kompletta och bedömts klara första kvalificeringskravet. Skyltpoolen Region Mitt/Nord AB har ej bifogat provskylt.

Urvalskriterier i upphandlingen har varit bedömning av inskickad provskylt samt pris. (...).

I sammanställning av anbuderna, "Upphandling Emaljerade Fasadskyltar" har Familjebostäder bedömt de inlämnade anbuderna och bl.a. uppgett följande vad gäller Södermalms Skyltfabriks anbud.

Upphandlingsförfarandet (...).

Klarar samtliga krav: Ja

Bedömning av skylt

Färg: Nej

Form: Ja

emaljqualität: Ja

Klarar samtliga krav på skylt: Nej.

DOMSKÄL

Tillämplig lagstiftning

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt nämnda paragraf.

Av 16 kap. 2 § LOU framgår bl.a. att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag 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.

Förvaltningsrättens bedömning

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Likabehandling och icke-diskriminering förutsätter att anbudsgivare behandlas lika i alla skeden av anbudsförfarandet. Detta innebär att en upphandlande myndighet inte får anta anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget och inte heller göra prövningen mot andra kriterier än dem som funnits med i förfrågningsunderlaget. Däremot gör de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och gemen-

skapsrätten inte träds för när (se RÅ 2002 ref. 50). Det ställs dock höga krav på både förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller för att de inte ska komma i konflikt med principerna i 1 kap. 9 § LOU. EG-domstolen uttalade bl.a. följande i C- 19/00 Siac: "Tilldelningskriterierna ska vara formulerade, i kontraktshandlingarna eller i meddelande om upphandling, på ett sådant sätt att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare kan tolka kriterierna på samma sätt."

Familjebostäder har i det aktuella förfrågningsunderlaget gett en i flera avseenden ingående beskrivning av den vara som efterfrågas. Beträffande färg anges uttryckligen färgkod grön PMS-kod 3425. I fråga om material uppställs krav på att varan ska vara i plåt av emaljeringsbar kvalitet, väderbeständig för utomhusbruk och fullständigt grundemaljerad runt om. I förfrågningsunderlaget anges vidare att varuprov ska bifogas anbudet och att provet ska vara av rätt material, tjocklek, färg och emalj. I målet är upplyst att färgbedömning av samtliga ingivna varuprov har genomförts av Skandinaviska Färginstitutet AB och att Familjebostäders bedömning av om enskilda varuprov uppfyller det i förfrågningsunderlaget ställda kravet beträffande färg har baserats på utfallet av denna.

Förvaltningsrätten finner att utformningen av förfrågningsunderlaget beträffande frågan om den efterfrågade varans färg inte kan anses vara behäftad med sådana brister som gör att någon princip i LOU eller gemenskapsrätten träts för när. Enligt förvaltningsrättens mening har det inte heller framkommit några omständigheter som talar för att Familjebostäder vid bedömningen av om ingivna varuprov svarat upp mot vad som efterfrågats skulle ha förfarit på ett sådant sätt som inte överensstämmer med förutsättningarna i förfrågningsunderlaget eller med LOU:s principer.

Mot denna bakgrund finner förvaltningsrätten sammanfattningsvis att vad Södermalms Skyltfabrik anfört inte visar att upphandlingen genomförts i strid mot LOU och gemenskapsrätten. Skäl för ingripande enligt 16 kap. 2

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

§ LOU föreligger därmed inte. Södermalms Skyltfabriks ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1A).



Sofia Hållgren
förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit Erica Nyström.





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 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 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.

