



SÖKANDE

Snabbfilm Sverige AB, 556781-2341
Box 5886
102 40 Stockholm

MOTPART

Landstinget Västernorrland
871 85 Härnösand

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

| | |
|-------------------------|--------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2015-04-10 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| KSnr | Aktbil |

BAKGRUND

Landstinget Västernorrland (landstinget) upphandlar genom förenklat förfarande ramavtal gällande streamingtjänster omfattande produktion av direktsänd webb-TV, redigering och sändning i efterhand, dnr 14LS6742. Lägsta pris utgör tilldelningskriterium. Genom tilldelningsbeslut den 25 november 2014 antog landstinget Livechannel AB som leverantör. Snabbfilm Sverige AB tilldelades därvid inte kontrakt.

YRKANDEN M.M.

Snabbfilm Sverige AB (bolaget) begär överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att bolaget tilldelas kontrakt och att anbudet från Livechannel AB förkastas. Bolaget anför bl.a. följande. Livechannels anbud uppfyller inte ställda ska-krav eftersom anbudet inte besvarar punkt 4.1 – *Räkningscase* vilket är tydligt angivet som obligatoriskt för alla anbudsgivare. Det är först när samtliga ska-krav är uppfyllda som landstinget kan utvärdera anbudsgivarnas pris- och timvariabler. Livechannels anbud innehåller inte några uppgifter om personal och teknik i fråga om hur produktionen ska genomföras av ett fullmäktigemöte på två dagar med en mötestid på 16 timmar. Anbudet kan därför inte betraktas som ett fullständigt anbud varför det bör förkastas. Den omständigheten att det i uppgiven kostnad för redigeringsarbete skulle ingå kostnad för utrustning innebär inte att uppgift om teknik har lämnats. Upphandlingen gäller livesändningar från fullmäktige där ska-kraven är utformade för att säkerställa att leverantören klarar av de tekniska leveranskraven. Det är av avgörande betydelse att beskriva arbetsprocessen för att kunna avgöra om ska-kravet är uppfyllt. Denna information framgår inte på ett tydligt och enhetligt sätt på annan plats i anbudet och att tolkning kan ske utan risk för godtycke. Enligt proportionalitetsprincipen finns det inget utrymme för godtycke från den upphandlande myndighetens sida. Eftersom bolaget har uppfyllt alla ska-krav till lägst pris har bolaget lidit skada till följd av att inte ha tilldelats kontraktet.

Landstinget bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Det aktuella kravet i kravspecifikationen, punkt 4.1 *Räkningscase*, anger att en anbudsgivare ska beskriva hur en produktion av ett fullmäktigemöte på två dagar med mötestid på 16 timmar skulle genomföras vad gäller personal och teknik och tydligt redovisa hur stor andel redigeringsarbete som ingår i ett sådant uppdrag. Livechannel har i sitt anbud – felaktigt – angett att kravet utgår och till följd av det inte svarat på kravet på avsett vis. Landstinget har dock bedömt att anbudet från Livechannel ändå innehåller de uppgifter med avseende på kravet i 4.1 som behövs för att kunna utvärdera anbudet. Upphandlingens tilldelningskriterium är lägsta pris varför utvärdering av något annat inte sker. Den begärda beskrivningen av hur en produktion ska genomföras är inte relevant för själva utvärderingen av anbudet. I den delen är endast antalet redigeringsstimmar och timpriset för detta intressant. Av Livechannels anbud, punkt 6.2, framgår att uppdraget kommer att ta i anspråk fyra timmars redigeringsarbete à 650 kr (vari också ingår kostnaden för utrustning). De enda uppgifter som är intressanta för ska-kravet finns därmed i anbudet, om än inte på avsedd plats. Landstingets åtgärd bottnar i proportionalitetsprincipen vilken har stöd i såväl doktrin som domstolspraxis. En uppgift som diskvalificerar en leverantör måste vara relevant för den aktuella upphandlingen och rimligen inte vara av oväsentlig betydelse. Den formaliamiss som föreligger i Livechannels anbud kan hänföras till ovanstående kategori. Landstinget har valt att utvärdera anbudet från Livechannel eftersom uppgifterna trots allt fanns i anbudet. Förfarandet har inte inneburit att LOU eller dess grundläggande principer har trätts förnär.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser m.m.

Upphandlande myndighet 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 (1 kap. 9 § LOU).

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 har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten efter ansökan av en leverantör besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 4 och 6 §§ LOU).

Utredningen i målet

Av förfrågningsunderlagets bilaga 3 "Kravspecifikation" framgår bl.a. följande.

Anbudsgivarna ska svara skriftligt på samtliga krav i kolumnen "Redovisning/kommentar" direkt efter respektive krav.

Anbudsgivarna ska efter respektive krav svara på om kravet är uppfyllt med *Ja* eller *Nej*. Gula fält representerar **obligatoriska krav**, s.k. **ska-krav** som måste uppfyllas. Anbud som inte uppfyller samtliga ställda obligatoriska krav kommer ej att behandlas.

Position 4 Krav på produktion/leverans

Position 4.1 Räkningsscase

Anbudsgivaren ska beskriva hur en produktion av ett fullmäktigemöte på två dagar med en mötestid på 16 timmar skulle genomföras vad gäller personal och teknik. Redovisa tydligt hur stor andel redigeringsarbete som ingår i ett sådant uppdrag.

Position 6 Priser

Position 6.1 Timkostnad per arbetstimme för inspelningsarbete ska anges. I timkostnaden ska följande utrustning ingå: kamera, objektiv, stativ, två mikrofoner samt belysning.

Position 6.2 Timkostnad per arbetstimme för redigering ska anges. I timkostnaden ska utrustning för detta ingå.

Landstinget kommer att utvärdera pris utifrån av anbudsgivaren angiven omfattning i punkt 4.1, dvs. 16 timmar inspelningstid samt av leverantören uppgiven tid för

redigering. Anbudsgivaren fyller i timkostnaden per arbetstimme för inspelnings- och redigeringsarbete samt antal timmar för redigering.

De ovannämnda kraven i positionerna 4.1 och 6.1 samt 6.2 är i kravspecifikationen färgmarkerade och med en upplysning om att de är obligatoriska.

Av Livechannel AB:s anbud framgår bl.a. följande. Position 4.1 har inte besvarats med hänvisning till att den ”utgår”. Positionerna 6.1 och 6.2 har besvarats med prisangivelser om 1 000 kr och 650 kr samt att antalet redigeringsstimmar uppgår till fyra.

Förvaltningsrättens bedömning

Bolaget har anfört att det antagna anbudet från Livechannel AB brister på en position avseende ska-krav och att anbudet därför skulle ha förkastats och inte tillåtits att gå vidare till utvärdering. Bolagets anbud skulle i sådana fall ha tilldelats kontraktet eftersom bolagets anbud uppfyllde samtliga ska-krav till lägst pris.

Förvaltningsrätten konstaterar att obligatoriska krav som den upphandlande myndigheten själv uppställt i förfrågningsunderlaget måste upprätthållas och inte får frångås, och att endast de anbud som uppfyller ska-kraven får utvärderas.

Av kravspecifikationen i förfrågningsunderlaget framgår otvetydigt att svar på position 4.1 är ett obligatoriskt krav. Livechannel AB har i sitt anbud underlåtit att besvara position 4.1 och angett att positionen *utgår* på frågan om kravet är uppfyllt i stället för att svara *ja* eller *nej*. Enligt förvaltningsrättens bedömning syftar emellertid utformningen av position 4.1 i kravspecifikationen närmast till att landstinget ska kunna beräkna omfattningen av den arbetsinsats och tekniska utrustning som ett fullmäktigemöte omfattande 16 timmar kräver för att därigenom avgöra vilken anbudsgivare som

har lägst totalpris enligt positionerna 6.1 och 6.2. Rätten har därvid särskilt beaktat *dels* att position 4.1 har rubricerats som ett "Räkningscase" i kravspecifikationen och *dels* att det inte framgår av positionen att ett anbud kan komma att förkastas på den grunden att personal eller teknik inte uppfyller vissa krav. Position 4.1 får därigenom bedömas vara ett verktyg för att jämföra anbudsgivarnas pris snarare än ett sätt att säkerställa tillräcklig personalförsörjning eller en viss lägsta nivå på teknisk utrustning.

De uppgifter som Livechannel AB har lämnat i sitt anbud i positionerna 6.1 och 6.2 är enligt förvaltningsrättens mening tillräckliga för att landstinget ska kunna utvärdera anbudet trots att ett ska-krav inte är uppfyllt. Detta med beaktande av att både tidsomfattning och pris per arbets- och redigeringsstimme gällande fullmäktigemötet kan utläsas av svaren i dessa positioner. Den omständigheten att Livechannel AB inte har lämnat efterfrågad information på angiven plats i kravspecifikationen föranleder inte någon annan bedömning (jfr Kammarrätten i Sundsvalls dom den 18 maj 2011 i mål nr 319–321-11). Landstingets handlande att utvärdera anbudet trots att ett ska-krav inte var uppfyllt, kan därför inte anses godtyckligt.

Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att upphandlingen inte strider mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU. Bolaget kan då inte anses ha lidit eller riskerat att lida sådan skada som avses i LOU. Det föreligger därför inte skäl för ingripande mot upphandlingen. Bolagets ansökan om överprövning ska avslås.

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


Kerstin Widmark
rådman

Målet har föredragits av föredraganden Andreas Svadling.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet 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 rättstillämpningen 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 nås 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.