



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2011-03-22
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
2021-11 E
Enhet 1:2

SÖKANDE
Adverb AB, 556275-5297
Vallgatan 21
411 16 Göteborg

MOTPART
Vatten & Miljö i Väst AB, 556764-7606
Box 110
311 22 Falkenberg

Ombud: Lina Henriksson
Falkenbergs kommun
311 80 Falkenberg

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2011-03-22	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 2
2021-11

BAKGRUND

Vatten & Miljö i Väst AB (VIVAB) har genomfört en upphandling avseende reklambyråtjänster. Av tilldelningsbeslut den 21 februari 2011 framgår att upphandlingen har tilldelats en annan anbudsgivare än Adverb AB. Av utvärderingsrapporten framgår att Adverb AB har fått låga poäng gällande bland annat foldern och dess språkbehandling.

YRKANDEN M.M.

Adverb AB ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudsgivare som inte har följt upphandlingens ska-krav inte ska anses kvalificerade alternativt att ny upphandling får utlysas. Bolaget yrkar också inhibition av upphandlingsbeslutet. Till stöd för sin talan anför Adverb AB i huvudsak följande. I upphandlingsföreskrifterna angavs att ett arbetsprov ska bifogas som "ska utgöras av en folder samt beskrivning av uppdraget". Begreppet folder är inom reklam väl definierat och består av tryckta ark som är vikta men inte ryggbundna på något sätt. En folder är en trycksak på fyra sidor. En broschyr består av flera pappersark och är hopfogad i ryggen. Två anbudsgivare har skickat med broschyrer och trots detta kvalificerat sig. Adverb AB:s folder gavs lägsta utvärderingsbetyg när det gäller språkbehandling med motiveringen att det var svårt att bedöma då den löpande texten inte var så lång. Upphandlingskravet var en folder och utifrån detta var texten inte kort. Vore textmängd ett väsentligt kriterium hade det varit relevant att ange det. De anbudsgivare som har lämnat in en folder har lidit skada i jämförelse med de som har lämnat in en broschyr.

VIVAB bestrider Adverbs yrkanden om att upphandlingen ska rättas och att upphandlingen ska göras om och anför i huvudsak följande. Inkomna anbud uppfyller samtliga ska-krav och Adverb AB har inte visat att bolaget

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

har lidit skada eller kan komma att lida skada av något slag. Definition av folder saknas i förfrågningsunderlaget. Efter genomgång av anbud ansågs samtliga anbudsgivare vara kvalificerade till utvärdering. Den bindningstekniska definition som Adverb AB framför i sin ansökan instäms i, en folder är vikt och en broschyr är vikt och häftad. Enligt definitionen finns inga volymbegränsningar vare sig för en folder eller för en broschyr. Det är inte förenligt med LOU eller de EG-rättsliga principerna att diskvalificera ett anbud enbart för att de innehåller ett referensobjekt som är vikt och häftat och inte enbart vikt. I förfrågningsunderlaget står uttryckt att bedömning av bland annat språkbehandling kommer att ske. Adverb AB:s referensobjekt innehöll en löpande text vars språkbehandling uppfyllde nivån acceptabel. Utvärderingen är korrekt och har inte missgynnat Adverb AB.

DOMSKÄL*Tillämpliga bestämmelser m.m.*

Förvaltningsrätten har enligt 16 kap. 5 § LOU att pröva om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i lagen. Om så är fallet 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.

Enligt 1 kap. 9 § samma lag ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och ickediskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska enligt samma paragraf principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 16 kap. 6 och 9 §§ LOU gäller i regel avtalsspärr under handläggning i förvaltningsrätten.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning I

DOM

Sida 4
2021-11

Förvaltningsrättens bedömning

Eftersom avtalsspärr gällt har det saknats skäl att fatta interimistiskt beslut med anledning av bolagets yrkande.

Under punkt 4.4. och 4.4.2 i förfrågningsunderlaget, Utvärderingsmetod och Referensuppdrag, anges att anbudsgivaren ska presentera ett arbetsprov från ett tidigare utfört projekt, som ska utgöras av en folder. Foldern bedöms sedan utifrån bland annat språkbehandling.


Av utredningen i målet framgår att samtliga anbudsgivare presenterade ett av VIVAB accepterat arbetsprov och gick vidare från kvalificeringsfasen till utvärderingsfasen. Adverb AB har invänt att de har missgynnats då anbudsgivare som lämnade in en broschyr och inte en folder gick vidare till utvärderingsfasen, trots att ska-kravet var att lämna in en folder. Adverb AB menar att de i en folder inte får plats med lika mycket text som konkurrenterna får plats med i en broschyr och att Adverb AB därför har missgynnats vid bedömningen av deras språkbehandling. Förvaltningsrätten anser att det i förfrågningsunderlaget angivna ska-kravet i form av inlämnandet av en folder inte innehåller någon volymbegränsning. Den av VIVAB använda termen folder kan därmed inte anses innebära att det efterfrågade arbetsprovet skulle innehålla ett begränsat antal sidor. Skillnaden mellan en folder och en broschyr får, vilket parterna är överens om, anses utgöras av om produkten är häftad eller inte. Frågan är då om Adverb AB har lidit skada på grund av att andra anbudsgivare har lämnat in arbetsprov som har varit häftat istället för bara vikt. Med iakttagande av proportionalitetsprincipen anser förvaltningsrätten att en sådan detalj inte kan anses vara av avgörande betydelse och att Adverb AB således inte har lidit sådan skada som avses i LOU. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 5
2021-11

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



Peter Kockum

Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Anna Hultgren.