



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Avdelning 32

DOM
 2016-11-18
 Meddelad i Stockholm

Mål nr
 9969-16

SÖKANDE

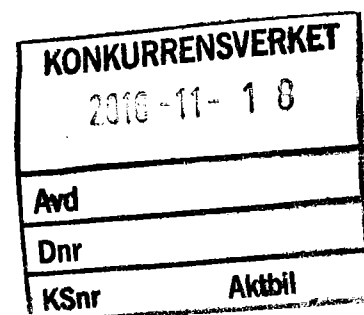
IDÉ House of Brands Sweden AB, 556531-3326
 Hangövägen 25
 Positionen 6
 115 41 Stockholm

MOTPART

Danderyds Sjukhus AB, 556575-6169
 182 88 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 763948

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

Telefax

08-561 680 01

E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se
www.domstol.se/forvaltningsratt

Expeditionstid

måndag-fredag

08:00-16:30

BAKGRUND

Danderyds Sjukhus genomför en upphandling av julklappar till sjukhusets personal i form av gåvokort (Ds 2015-1448). Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) och tilldelningsgrunden är ekonomiskt mest fördelaktigt anbud.

I förfrågningsunderlaget under punkten 2.7.2 anges följande.

Följande sju grupper med minst fem produkter/tjänster per grupp ska erbjudas. Innehållsförteckningen ska överensstämma med nämnda grupper. Ju fler utbud utöver dessa fem per grupp som erbjuds, ju fler poäng erhålls vid utvärderingen.

Upplevelser (ex fritid, äventyr, underhållning)
Wellnes/träning/spa
Böcker/tidskrifter
Dekoration/konstnärsmaterial
Delikatesser
Husgeråd
Accessoarer

Av punkten 8 i förfrågningsunderlaget framgår att kriterierna *Pris* och *Kvalité* kommer att ligga till grund för utvärderingen.

Vid utvärderingen påfördes IDÉ House of Brands Sweden AB (bolaget) ett påslag om 100 000 kr i kriteriet *Hög kvalité och högt värde av offererat utbud* och ett påslag om 150 000 kr i kriteriet *Antal av grupp5, 6 och 7*, se bilaga 1.

Tilldelningsbeslut meddelades den 4 maj 2016 och MERi Textil & Reklam AB tilldelades kontraktet. Som skäl för beslutet angavs att MERi Textil & Reklam AB bedömdes vara den anbudsgivare som lämnat det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet med hänsyn till fastställda tilldelningskriterier.

YRKANDEN M.M.

Bolaget yrkar i första hand att utvärderingen ändras på så sätt att påslagen tas bort eller sätts ned till skäligt belopp, att bolagets totala anbudspris ändras i motsvarande mån och att tilldelningsbeslutet ändras på så sätt att bolaget antas som leverantör. I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen görs om i sin helhet. Bolaget anför bl.a. följande.

Påslaget om 150 000 kr

Påslaget om 150 000 kronor är felaktigt. Bolaget har i sitt anbud angett sju ämnesgrupper och minst sex produkter i varje grupp. Bolaget har fått högsta betyg (5) för antal produkter i grupperna 1–4. I grupperna 5–7 har bolaget fått lägsta betyg (1) trots att bolaget i dessa grupper har ett högre antal produkter än i grupperna 1–4. Därmed är utvärderingen oproportionerlig.

Påslaget om 100 000 kr

Danderyds sjukhus har använt en vikttningsmodell där anbuden jämförts mot varandra. En sådan jämförelse riskerar leda till missvisande resultat eftersom det slutliga värdet är beroende av de andra anbuden. Nämnden för offentlig upphandling har rekommenderat att upphandlande myndigheter ska jämföra anbuden mot en fast skala. Danderyds sjukhus underlåtenhet att precisera under vilka omständigheter bedömningen av ”hög kvalitet och högt värde av offererat utbud” gjorts strider mot de krav på öppenhet som framgår av 1 kap. 9 § LOU. Det kan antas att Danderyds Sjukhus därmed har brutit mot likabehandlingsprincipen.

Julklappens värde

Enligt förfrågningsunderlaget får julklappens marknadsvärde inte överstiga 450 kronor inklusive mervärdesskatt. MERi Textil & Reklam AB har i sitt anbud ett antal julklappar vars marknadsvärde överstiger det beloppet.

Möjlighet att skänka till välgörenhet

MERi Textil & Reklam AB har i sitt anbud inte angett någon möjlighet att skänka sin julklapp till organisationer som arbetar med välgörenhet kopplade till s.k. 90-konton, vilket är ett obligatoriskt krav enligt förfrågningsunderlaget.

Utbud produkter och tjänster

MERi Textil & Reklam AB uppfyller inte förfrågningsunderlagets obligatoriska krav på att innehållsförteckningen över erbjudna produkter och tjänster ska stämma överens med de sju grupper som anges i förfrågningsunderlaget.

Danderyds Sjukhus bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande.

Påslaget om 150 000 kr

Anbudsgivare som har offererat mellan sex och femton produkter har tilldelats en poäng. Bolaget har inte offererat mer än femton produkter i någon av grupperna 5, 6 och 7. Påslaget är korrekt.

Påslaget om 100 000 kr

Viktningssmodellen har inte medfört att anbuden jämförts med varandra. Varken LOU eller gemenskapsrätten innehåller några formregler för hur en anbudsutvärdering ska genomföras. Det finns inte heller några regler om hur en utvärderingsmodell ska vara konstruerad. Påslaget är korrekt.

Julklappens värde

Förfrågningsunderlaget innehåller inte något krav på att anbudsgivarna måste komma in med prisuppgifter på enskilda produkter. Danderyds sjukhus har gjort stickprovskontroller på MERi Textil & Reklam AB:s offererade varor och konstaterat att ingen granskad vara haft ett marknadsvärde som överstiger 450 kr inklusive mervärdesskatt.

Möjlighet att skänka till välgörenhet

MERi Textil & Reklam AB har visat att kravet på möjlighet att skänka julklapp till organisationer som arbetar med välgörenhet har uppfyllts.

Utbud produkter och tjänster

Förfrågningsunderlaget ska i denna del läsas extensivt. Även om grupperna i MERi Textil & Reklam AB:s anbud inte är uppställda på samma sätt överensstämmer innehållsförteckningen med grupperna.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår 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 har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Rätten har att, oavsett hur yrkandet utformats, välja mellan att besluta att upphandlingen ska göras om eller att den ska rättas (RÅ 2005 ref. 47).

Det är den som ansöker om överprövning som på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på och visa att den upphandlande myndigheten har agerat i strid med LOU (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens överprövning ska inte ta sikte på upphandlingens materiella resultat utan endast på om myndigheten förfarit formellt korrekt och iakttagit de upphandlingsprinciper och förfaranderegler som anges i LOU (jfr HFD 2013 ref. 5).

Förvaltningsrättens gör följande bedömning.

Påslaget om 150 000 kr

Mot bakgrund av den förklaring som Danderyds sjukhus har gett till hur poängsättningen har gjorts framstår det som inkonsekvent att bolaget har fått fem poäng för grupperna 1,2,3 och 4 men bara ett poäng för grupperna 5, 6 och 7. Denna inkonsekvens har emellertid i så fall bara inneburit att bolaget fått för höga poäng i de först nämnda grupperna. Mot den bakgrunden och eftersom det inte framkommit att bolaget missgynnats i förhållande till övriga anbudsgivare kan bolaget i vart fall inte anses ha visat att det lidit eller riskerat att lida någon skada pga. vad som förevarit i denna del.

Påslaget om 100 000 kr

En upphandlande myndighet har i en upphandling stor frihet när det gäller val och utformning av utvärderingsmodell. Även utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att LOU och de bakomliggande EU-rättsliga principerna inte träds för när. (RÅ 2002 ref 50). Det är den upphandlande myndigheten som ska köpa de varor eller tjänster som är föremål för upphandling. Detta innebär att denna myndighet är den som får anses bäst lämpad att utvärdera lämnade anbud utifrån de krav som har ställts i förfrågningsunderlaget. Vid upphandling av produkter

och tjänster där utvärderingen väsentligen måste vila på skönsmässiga bedömningar, som i förevarande fall, får den upphandlande myndighetens värdering godtas om det inte finns uppenbara skäl till en annan bedömning (jfr Kammarrätten i Stockholms dom den 5 september 2012 i mål nr 2304-12 och Kammarrätten i Jönköpings dom den 4 februari 2009 i mål nr 5-09).

Vad bolaget anfört innebär inte att bolaget visat att Danderyds sjukhus vid utvärderingen förfarit i strid med LOU eller de bakomliggande EU-rättsliga principerna.

Julklappens värde

Julklappens marknadsvärde får enligt förfrågningsunderlaget inte överstiga 450 kronor inklusive moms. Det finns inte något krav på att anbudet ska innehålla uppgifter om marknadsvärdet på samtliga erbjudna produkter och tjänster. Danderyds sjukhus har uppgett att stickprovskontroller har gjorts som inte visat förekomst av någon produkt eller tjänst med ett högre marknadsvärde än vad som följer av förfrågningsunderlagets obligatoriska krav. Mot denna bakgrund har bolaget inte visat att den vinnande leverantören inte uppfyller kravet avseende julklappens marknadsvärde.

Möjlighet att skänka till välgörenhet

MERi Textil & Reklam AB har i sitt anbud angett att kravet uppfylls vad gäller möjligheten att skänka sin julklapp till organisationer som arbetar med välgörenhet kopplade till s.k. 90-konton. Bolaget har inte genom sitt obestyrkta påstående om motsatsen visat att MERi Textil & Reklam AB inte uppfyllt kravet.

Utbud produkter och tjänster

Enligt förfrågningsunderlaget ska anbudsgivarna erbjuda produkter eller tjänster inom sju grupper. I underlaget anges också att "(i)nehållsförteckningen ska överensstämma med nämnda grupper". I tabellen här nedanför redovisas dels grupperna så som de anges i förfrågningsunderlaget, dels MERi Textil & Reklam AB:s innehållsförteckning.

Förfrågningsunderlagets sju grupper

Upplevelser
Wellnes/träning/spa
Böcker/tidskrifter
Dekoration/konstnärsmaterial
Delikatesser
Husgeråd
Accessoarer

MERi Textil & Reklam AB:s innehålls-
förteckning

Dekoration
Accessoarer
Upplevelse
Husgeråd
Delikatesser
Böcker & Tidskrifter
Wellnes/Träning/Spa

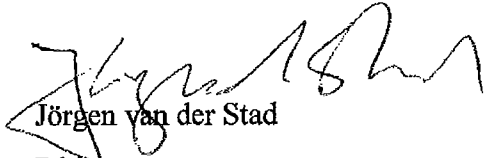
Enligt förvaltningsrättens bedömning uppfyller MERi Textil & Reklam AB:s innehållsförteckning kravet på överensstämmelse med förfrågningsunderlagets uppställning av de sju grupperna även om den inte är en exakt kopia av uppställningen.

Sammanfattning

Det har sammanfattningsvis inte framkommit att Danderyds sjukhus brutit mot LOU eller någon av de bakomliggande EU-rättsliga principerna. Det finns därför inte förutsättningar för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU.

Bolagets ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 2 (DV 3109/1A LOU).


Jörgen van der Stad
Rådman