



SÖKANDE

Nya Tryckeriet, 556342-3002
Timmervägen 73
921 33 Lycksele

MOTPART

Lycksele kommun
921 81 Lycksele

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2016-04-27	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Lycksele kommun har genomfört en Ramavtalsupphandling av Tryckeritjänster med diarienummer UH-2016-5. Upphandlingen utfördes som ett förenklat förfarande enligt 15 kap. 3 § LOU. Nya tryckeriet diskvalificerades med motiveringen att bolaget inte ifyllt prisbilagan komplett, efterfrågad uppgift i cellerna 35-38 hade glömts eller försummats.

Nya tryckeriet ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om.

Kommunen motsätter sig inte bifall till yrkandet.

UTREDNINGEN

Till förfrågningsunderlaget fanns en prisbilaga som i relevanta delar såg ut på följande sätt.

A	B	C	D	E	F	G	H	I
prisfråga	Beskrivning vara/grupp	Svartvit kopiering eller färg	kommentar	Miljömärke papper	Fabrikat/ papperstyp	antal	nettopris	summa
Nr - 20	Visitkort enfärg 100 ex					1 st	0,00 kr/st	
Nr - 21	Visitkort enfärg 200 ex					1 st	0,00 kr/st	
Nr- 22	Visitkort 4-färg 100 ex					1000 st	0,00 kr/st	
Nr - 23	Visitkort 4-färg 100 ex					1100 st	0,00 kr/st	
Nr - 34	Folder A4 100 ex					9 st	0,00 kr/st	
Nr - 35	Folder A5 100 ex					1 st	0,00 kr/st	
Nr - 36	Affisch A4 100 ex					1 st	0,00 kr/st	
Nr - 37	årsredovisning 100 ex					1 st	0,00 kr/st	

Förklaring till bilagan

<u>Prisfråga:</u>	är en enskild position i upphandlingen
<u>Beskrivning/vara/grupp:</u>	Vad prisfrågan avser
<u>Kommentarer:</u>	Extra information gällande vad som efterfrågas
<u>Miljömärke:</u>	Här anger anbudsgivaren om det papper som används är miljömärkt svanen eller liknande, är frivilligt att ifylla.
<u>Fabrikat/pappers typ:</u>	Anger papprets namn, måste anges för de celler som är röd markerade och det står ifyll
<u>Anbudspris:</u>	Överför totalsumman i cell I41 till pridfärga 1.1 i e-avrop. Summan utgör utvärderingspriset (jämförelsetalet)
<u>Beräkningsenhet:</u>	Anbudsgivarna anger pris i kr/st.

Frågor och svar

Nya Tryckeriet har framfört att prissättningen för raderna 20 – 23 är svåra att tolka och har frågat om de, på rad 20 ska ange pris för 1 st., 100 st. eller en omgång av 100 st. Kommunen har svarat att de avser pris per 1 st. (ett visitkort), alltså inte ett styckpris för 100 st. visitkort. Kommunen har vidare uppgett att det är därför viktningen ser ut på följande sätt och hänvisat till uppgifterna i kolumn B. Nya Tryckeriet har i en kompletterande fråga angett att rad 22 – 23 är ännu otydligare. Det viktas gånger 1 000 och gånger 1 100 men i beskrivningen står redan upplaga. Det påverkar utfallet på upphandlingen enormt om det är styckpris per kort eller per set om 100 eller 200 ex. Kommunen har hänvisat till tidigare svar på frågan om vilket pris som efterfrågas i kolumn H.

Nya tryckeriet anför bl.a. följande.

Principen om transparens i 1 kap. 9 § LOU bör inte rimligen kunna anses vara uppfylld till följd av otydligheter i prisbilagan. Bristerna är härrörande till det konkurrensuppsökande skedet och har medfört att deras möjlighet att vinna upphandlingen påverkats negativt.

Kommunen har på ett ytterst otydligt sätt angivit att anbudsgivare måste fylla i celler i upphandlingens prisbilaga avseende papperets fabrikat för att inte diskvalificeras från upphandlingen. Det är röd text på rött underlag och den text som står är dessutom felstavad. Om kommunen nyttjat ett tydligare förfrågningsunderlag är det mycket sannolikt att deras anbud hade kvalificerats och således haft en rättvis möjlighet att vinna upphandlingen.

Kommunen har även brutit i transparens kring vad som menas att pris ska anges i kr/st. för de positioner som efterfrågas i upphandlingen. Otydligheten gäller ett flertal positioner i prisbilagan, vilket påverkat deras prissättning negativt. Även om kommunen i ett övergripande svar förtydligat vad som menas med att priset ska anges i kr/st. finns en otydlighet som härrör till det konkurrensuppsökande skedet och som således medfört att de lidit skada till följd av bristen.

Kommunen håller med om att utformningen av prisbilagan kan strida mot bestämmelsen om transparens i 1 kap. 9 § LOU.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall 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 besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Transparensprincipen eller öppenhetsprincipen innebär bl.a. att förfrågningsunderlaget ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör har möjlighet att bedöma vad den upphandlande myndigheten efterfrågar. Den upphandlande myndighetens krav ska ha angivits på ett sätt som är tillräckligt tydligt för att en leverantör med utgångspunkt i förfrågningsunderlaget ska kunna skapa sig en bild av möjligheterna att lägga ett konkurrenskraftigt anbud.

Nya Tryckeriet har diskvalificerats på grund av att de inte fyllt i obligatoriska uppgifter om papperets fabrikat i prisbilagan. Förvaltningsrätten noterar att fälten avseende fabrikat/papperstyp i cellerna 35-38 har röd text på rött underlag samt felstavad text. Av handlingarna i målet framgår att ytterligare en anbudsgivare, totalt två av fyra, diskvalificerats på samma grund. Kommunen medger även att utformningen av prisbilagan kan ha varit otydlig. Mot denna bakgrund finner förvaltningsrätten att prisbilagan, avseende obligatoriska uppgifter om papperets fabrikat, inte utformats så klart och tydligt som de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU förutsätter. Den bristfälliga utformningen av prisbilagan har lett till att Nya Tryckeriet uteslutits från upphandlingen och har därmed lidit skada eller har kunnat komma att lida skada. Grund för ingripande med stöd av LOU föreligger därmed. Då de brister som förekommit har påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede ska upphandlingen göras om. Då förvaltningsrätten redan på denna grund finner att upphandlingen ska göras om saknas skäl att pröva om det på grund av oklarheter i prissättningen finns grund för ingripande med stöd av LOU.

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


Lena Bergsdorf

Rådman

Målet har föredragits av förvaltningsrättsnotarien Ellen Norin.



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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.

