



SÖKANDE

1. Gotab Care AB, 556783-3792
Box 10153
434 22 Kungsbacka

2. Gotabs Crewpower Bemanning AB, 556600-9162
Box 10153
434 22 Kungsbacka

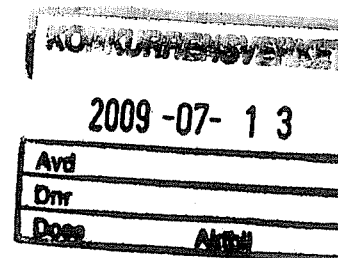
3. P o C management KB, 969742-0454
Box 10153
434 22 Kungsbacka

MOTPART

Kungsbacka kommun
Upphandling
434 81 Kungsbacka

SAKEN

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



DOMSLUT

Länsrätten avslår Gotab Care AB:s, Gotabs Crewpower Bemanning AB:s och P o C management KB:s ansökan om åtgärder enligt lagen om offentlig upphandling.

Länsrättens beslut den 15 juni 2009 upphör därmed att gälla.

BAKGRUND

Kungsbacka kommun (kommunen) har beslutat upphandla bud/inköp av dagligvaror, ref. nr UH-0924. Vid anbudstidens utgång hade tre anbud inkommit till kommunen, däribland ett anbud från Gotab Care AB, Gotabs Crewpower Bemanning AB och P o C management KB (bolagen). I till-

delningsbeslut den 10 juni 2009 meddelades att kommunen beslutat tilldela upphandlingskontraktet till Matservice i Göteborg AB.

Efter att bolagen ansökt om överprövning av upphandlingen och därvid yrkat att länsrätten beslutar om interimistiska åtgärder har länsrätten den 15 juni 2009 beslutat att upphandlingen inte får avslutas innan annat förordnats i målet.

YRKANDEN M.M.

Bolagen får anses yrka att länsrätten i första hand ska förordna att kommunen ska göra ny utvärdering och i andra hand att kommunen ska göra om upphandlingen. Bolagen anför i huvudsak följande. Kommunens beslut är en snedvridning av konkurrensen. Vidare har kommunen ett kommersiellt intresse genom att ta en procent på leverantörens omsättning, vilket betyder att ju högre matkassepris desto mer tjänar kommunen. Brukaren får betala ett högre pris vid tilldelad leverantör. Kommunen tar således inte hänsyn till konsument/brukaren i matkassepris. Bolagen har lämnat lägsta pris på matkasse och som nummer två på lämnat budpris till kommunen. Bolagen lämnar inga rabatter på grund av att brukare tjänar mer på lågpris och kan välja lågprisprodukter. Bolagen har lämnat 15 procent lägre pris på matkasse än tilldelad budgivare. Brukaren kan få mellan 5 och 90 procent lägre pris på lågprismärke. Bolagens anbud är lägst när man tar hänsyn till alla omständigheter i lämnat pris till konsument och kommun.

Kommunen motsätter sig det som yrkas och anför i huvudsak följande. Det framgår klart av upphandlingsunderlaget att det är bara tjänsten som upphandlas och inte matkassen. Tjänsten som innefattar att ta emot beställning, packa varor, leverera på överenskommet sätt till brukaren, erbjuda en smidig hantering av eventuella rabattkuponger och fakturera brukaren för matkassen och kommunen för utkörningstjänsten. Kommunen har tagit hänsyn

till brukare med avseende på matkassepriset genom att sätta ett skall-krav på högsta tillåtna totalpris på kassen vid ett bestämt datum. Priset på denna kasse är satt utifrån en prisjämförelse med butiker i Kungsbacka som skett och var publicerad i Kungsbackanytt den 8 april 2009. Detta gjordes för att säkerställa att anbudsgivare inte skulle välja en alltför dyr butik/underleverantör. Kommunen vet att brukare anser det vara viktigt att kunna ta del av rabattkuponger eller likvärdigt samt att bli fakturerad på ett sätt som passar brukare. Kommunen ansåg att detta var en del av tjänsten som upphandlades och valde därför att utvärdera detta. Matkassen upphandlas ej i det här fallet (då den betalas av brukaren) varför denna inte togs hänsyn till i utvärdering. Avdrag på priset i form av reduktion skulle ske enligt förfrågningsunderlaget. Erbjud anbudsgivare en generell rabatt på varor i stället för att hantera rabattkuponger eller likvärdigt skulle avdrag göras på totalpriset. Matservice i Göteborg AB erbjuder två procents rabatt om man handlar för över 2 000 kr i månaden. Detta ansågs inte uppfylla de krav som krävdes för att få reduktion, varför Matservices pris inte reducerades med hänvisning till detta. Bolagen erbjöd inte heller rabatt och inte heller de fick reduktion på sitt pris med avseende på detta. Bolagen tror att kommunen tar betalt mot brukaren. Så är inte fallet utan brukaren betalar sin mat och tjänsten betalas av kommunen.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter skall 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.

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 den paragrafen.

Av 16 kap. 2 § första stycket 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 lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Utredningen i målet

I aktuellt förfrågningsunderlag anges under rubrik Administrativa föreskrifter bl.a. följande.

Under punkt 1.1 Allmän beskrivning av vara/tjänst.

Syftet med upphandlingen är att tillfredställa kommunens behov av Bud/inköp av brukares dagligvaror. Tjänsten omfattar emottagande av inköpslista, plock av varor (underleverantör kan användas), utleverans och i vissa fall inplock i brukares förråd.

Under punkt 1.2 Omfattning/Volym

Det är i dag ca 250 personer som är beviljade bud/inköp av dagligvaror. Brukarna är spridda över hela kommunen, uppskattningsvis 75 brukare i centrala Kungsbacka, 35 brukare i norra delen, 40 i väster, 55 i öster och 45 i söder. I dag består ett normalt inköp av ca 250 - 300 kronor per vecka (standardkasse redovisas på svarsbilaga-pris). Handikappomsorgen (i dagsläget 80 personer varav alla inte är beviljade bud/inköp) kan om erforderligt beslut tas komma att använda tjänsten.

Denna upphandlings beräknade värde för tjänsten är ca 1 300 000 SEK per avtalsår.

Kommunen förbinder sig inte att ta ut viss bestämd kvantitet/värde. Kommunen reserverar sig också mot volymförändringar då införandet av lagen om valfrihet (LOV) kan innebära att brukare väljer annan part

än kommunen för att utföra de tjänster som kommunens hemtjänst gör i dag.

Kommunen har för avsikt att teckna avtal med en anbudsgivare.

Under punkt 1.19 Utvärderingskriterier och metod.

Utvärderingen genomförs av en referensgrupp inom Kommunen.

En sammanvägd utvärdering av nedan angivna kriterier kommer att göras. Det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet med hänsyn taget till följande kriterier kommer att antas.

1. Pris på tjänsten per köp exklusive moms.

Faktureringsmetod – kommunen vill erbjuda brukaren en smidig hantering av betalning. Den anbudsgivare som kan anpassa sin faktureringsmöjlighet helt enligt brukarens önskan: faktura, autogiro, kundkort etc. kommer att ges betyg 3. Detta kommer att reducera priset med 15 kr/köp. Den anbudsgivare som begränsar sina möjligheter till två varianter av fakturering får betyg 2. Detta kommer att reducera priset med 5 kr/köp. Den anbudsgivare som har en möjlighet till fakturering kommer att få betyg 1 och kommer inte att få reduktion på priset.

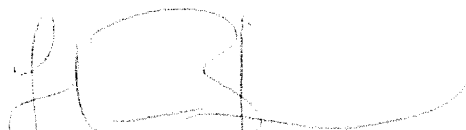
Observera att det inte är möjligt att kräva kontanthantering av brukaren (se krav på varan/tjänsten). Eventuella faktureringskostnader och kortkostnader accepteras inte.

Att få ta del av rabatter är av stor vikt för brukaren. Kommunen vill därför erbjuda en smidig hantering av detta. Anbudsgivaren kan erbjuda kommunen rabatt på inhandlade varor. Lämnas 1-5 procents rabatt kommer priset på tjänsten att reduceras med 10 kr. Lämnas rabatt på 6-10 procent kommer priset att reduceras med 25 kr. 11 procent och mer ger 40 kr i reduktion. Observera skall-krav att butiken/butikerna som kommer att väljas för inköp skall hålla en viss prishöjd (se vidare krav på varan tjänsten).

Länsrätten gör följande bedömning.

Bolagen har inte anfört några grunder som medför att det föreligger skäl att förordna om åtgärder enligt LOU. Ansökningen skall därför avslås.

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



Helena von Braun

/MF

Lagman