



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LULEÅ**

Föredraganden: C. Andersson

DOM
2011-08-08
Meddelad i
Luleå

Mål nr
971-11 E
D5

KONKURRENSVERKET	
2011-08-09	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

NKV Kontorsvaror AB, 556315-0613
Box 816
971 25 Luleå

MOTPART

Norrbottens läns landsting
971 89 Luleå

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 17232

Postadress Box 849 971 26 Luleå	Besöksadress Skeppsbrogatan 41	Telefon 0920-29 54 90 E-post: forvaltningsrattenilulea@dom.se www.dom.se	Telefax 0920-29 54 98	Expeditionstid måndag – fredag 09:00-12:00 13:00-16:00
--	--	--	---------------------------------	--

BAKGRUND

Norrbottens Läns Landsting (NLL) har upphandlat ramavtal avseende kontorsmaterial genom öppet förfarande. Enligt tilldelningsbeslutet har upphandlingen tilldelats Kontore i Luleå AB (Kontore). NKV Kontorsvaror AB var en av två anbudsgivare.

YRKANDEN M.M.

NKV Kontorsvaror AB (NKV) har ansökt om överprövning och yrkat att upphandlingen avseende "kontorsmaterial 2011" får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att NKV beslutas teckna ramavtal med NLL. Till stöd för sin talan har NKV bland annat anfört följande. Vinnande anbudsgivare har inte uppfyllt de av NLL ställda ska-kraven i aktuell upphandling.

Enligt *position 253* ska kulpenna vara av enkel engångsmodell, vara Arkivbeständigt Bläck samt vara blått bläck. Kontore har lämnat anbud på kulspetspenna Bic Cristal vilken inte är Svenskt Arkivgodkänd.

Vidare vad gäller *positionerna 24, 27, 28 och 29* ska kollegieblocken vara hålat samt vara mikroperforerat, pappret ska väga 70 gram, innehålla ca 70 blad, finnas i A4 och A5 storlek. Även storlek och mönster ska anges och det ska finnas linjerat samt rutat papper. Kontore har lämnat anbud på kollegieblock på 60 gram och det uppfyller därför inte det ska krav som NLL uppställt i upphandlingen.

NLL bestrider NKV:s ansökan om överprövning och anför bland annat följande. Det ingår 654 olika positioner i upphandlingen. En total leverantör antas för hela sortimentet. Leverantören antas på lägsta pris. Upphandlingen innehåller ett obligatoriskt krav på att leverantör ska lämna anbud

på 98 procent av positionerna. Ett anbud måste därmed innehålla offert på minst 641 av de 654 positionerna. Omvänt innebär detta att ett anbud kan antas trots avsaknad av offert på upp till 13 positioner. I upphandlingen inkom två stycken anbud ett från NKV samt ett från Kontore. Båda anbuden var kvalificerade och NLL antog Kontore på en avtalstid om två år då det hade lägst pris. NKV:s påstående om att Kontore inte uppfyller samtliga ska-krav är felaktigt.

NKV har felaktigt dragit slutsatsen att kravet på arkivbeständigt bläck – vad gäller *position 253* – ska likställas med att pennan ska vara Svenskt Arkivgodkänd. Ett krav på Svenskt Arkivgodkänd är inte såsom NKV påstår att likställa med ett krav på arkivbeständigt bläck. NLL har enbart ställt krav på arkivbeständigt bläck och inte Svenskt Arkivgodkänd. NLL har därför rätteligen antagit Kontores offererade artikel.

Vad gäller *positionerna 24, 27, 28 och 29* medger NLL att dessa fyra positioner inte uppfyller det obligatoriska kravet på papperet. I förfrågningsunderlagets Anbudsinbjudan rub. 2.9 prövning och utvärdering av anbud anges att ”om en position inte är offererad så kommer ett belastningspris att sättas för att kunna räkna fram anbudets totala pris”. Belastningspriset är nuvarande pris med ett påslag på 20 procent. Då en artikel inte uppfyller de obligatoriska kraven ska ett belastningspris enligt ovan användas. Dock måste anbudet alltid uppfylla kravet på att 98 procent av artiklarna ska vara offererade. Kontore har enligt NLL:s tilldelningsbeslut belastningspris på fyra positioner. Det kan konstateras att Kontore inte uppfyller kravet på ytterligare fyra positioner dvs. *24, 27, 28 och 29*. NLL anser dock efter en hypotetisk korrigerings att Kontore fortfarande är vinnaren av aktuell upphandling. Summan av de fyra positionerna efter hänsyn till belastningspris är 9 216 kronor och NLL kan efter summering konstatera att användandet av belastningspris inte påverkar valet av leverantör. Kontores anbud har fortfarande det lägsta priset, trots det hypotetiskt beräknade belastningspri-

set. NKV kan därför inte anses ha lidit någon skada då Kontores anbud alltjämt innehar det lägsta priset.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 9 § LOU anges principerna för offentlig upphandling. Upphandlande myndigheter 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.

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 § (ansökan om överprövning).

Enligt 16 kap. 5 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

I 16 kap. 9 § LOU anges att om en ansökan om överprövning har gjorts, fortsätter avtalsspärr enligt 6 eller 8 § att gälla under handläggningen i förvaltningsrätten (förlängd avtalsspärr). Rätten får besluta att någon förlängd avtalsspärr inte ska gälla.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar att vad gäller de specifika kraven för produkterna i upphandlingen anges för position 253 att kulpenna *ska vara arkivbeständigt bläck*. De uppställda kraven i upphandlingen innehåller således inte ett krav på att produkten ska vara Svenskt Arkivgodkänd såsom NKV anført. I avseende på position 253 finns således inget som talar för att NLL handlat i strid med LOU.

I förfrågningsunderlaget anges vidare att anbudsgivaren ska kunna offerera minst 98 procent av hela efterfrågade sortimentet. Av de 654 positionerna ska således minst 641 positioner offereras och följaktligen finns utrymme att anta anbud trots avsaknad av upp till 13 positioner. Av förfrågningsunderlaget framgår dessutom att om en position inte är offererad kommer ett belastningspris att sättas för att anbudets rätta pris ska kunna beräknas. Belastningspriset är ett påslag om 20 procent på aktuellt pris. Förvaltningsrätten noterar att Kontore enligt tilldelningsbeslutet har tilldelats belastningspris på fyra positioner varför det funnits utrymme att utelämna ytterligare ett antal positioner samt tillsätta ett belastningspris på det sätt NLL redovisat.

Vad gäller positionerna 24, 27, 28 och 29 har NLL medgett att dessa fyra positioner inte uppfyller det obligatoriska kravet på papperet. Förvaltningsrätten anser därmed – vilket också NLL själv anger i sitt yttrande – att Kontores anbud rätteligen skulle ha tilldelats ytterligare belastningspris för dessa positioner.

En förutsättning för ett ingripande enligt LOU är dock att NKV lidit eller kunnat komma att lida skada av NLL:s agerande i upphandlingen. Förvaltningsrätten konstaterar att Kontores anbud även vid en korrigering med belastningspris på ytterligare angivna fyra positioner innehar det lägsta

anbudet. NKV skulle därför trots denna korrigerig av Kontores anbud inte haft det lägsta anbudet. NKV kan därför inte anses ha lidit eller kunnat komma att lida skada på grund härav. Någon förutsättning för ingripande enligt LOU föreligger därför inte varför ansökan om överprövning ska avslås.

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

Förvaltningsrätten erinrar om den så kallade tiodagarsfristen i 16 kap. 10 § LOU.



Britt Dahlin



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska 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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledningen förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.