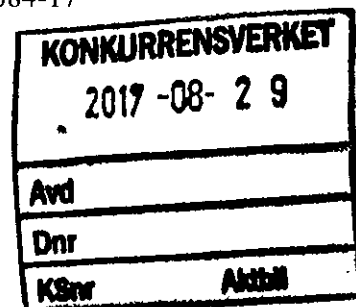




**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2017-08-28
Meddelad i Linköping

Mål nr
4084-17



SÖKANDE

STI International Trading AB, 556308-4432
Box 362
501 13 Borås

Ombud: Advokat Martin Vildhede och jur.kand. Johanna Alexandersson
Setterwalls Advokatbyrå
Box 11235
404 25 Göteborg

MOTPART

Kriminalvården
601 80 Norrköping

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 298042

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 406 581 04 Linköping	Brigadgatan 3	013-25 11 00 E-post: forvaltningsrattenilinkoping@dom.se www.forvaltningsrattenilinkoping.domstol.se	013-25 11 40	måndag–fredag 08:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Kriminalvården genomför upphandling av Träningsutrustning för intagna i häkte och fängelse, diariernr 2017-7740. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande. Tilldelning ska ske till det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt med avseende på pris. I tilldelningsbeslut den 18 maj 2017 tilldelades Motion & Fitness AB (Motion & Fitness) kontrakt.

STI international Trading AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse gjorts genom att Motion & Fitness anbud förkastas. I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen ska göras om.

Kriminalvården bestrider bifall till ansökan.

VAD PARTERNA HUVUDSAKLIGEN HAR ANFÖRT

Bolaget

Innan den nu aktuella upphandlingen påbörjades genomförde Kriminalvården en i det närmaste identisk upphandling av träningsutrustning, vid vilken Motion & Fitness tilldelades kontrakt. Efter ansökan om överprövning av bolaget beslutade Förvaltningsrätten i Linköping att upphandlingen inte fick avslutas förrän rättelse skett genom att ny utvärdering gjordes vid vilken Motion & Fitness anbud inte fick beaktas. Kriminalvården beslutade med anledning av domen att avbryta upphandlingen. Kriminalvården påbörjade istället den nu aktuella upphandlingen. Motion & Fitness har i den nya upphandlingen offererat identiska produkter som i den tidigare.

Av p. 3.1.1 i upphandlingsdokumentet framgår att löpband, crosstrainer/elliptical trainer och motions- och uppvärmningscykel ska ha tydliga och användarvänliga displayer. På löpband, crosstrainer/elliptical trainer och motions- och uppvärmningscykel ska det vara möjligt att byta ut knappsatsen utan att displayen med tillhörande elektronik behöver bytas ut.

Som följer av tidigare dom av förvaltningsrätten ska knappsatsen på träningsmaskinerna kunna ersättas utan att åverkan görs på displayen.

Att byta ut en knappsats är avsevärt billigare än att byta ut en hel display. Kravet tjänar alltså syftet att avsevärt hålla ner reparationskostnaderna vid skadegörelse och slitage.

Displayerna i de av Motion & Fitness offererade produkterna är sammanlimmad med den s.k. overlayen och knappsatsen. Denna sammanfogade enhet är inte tänkt att delas eller separat monteras annat än vid själva tillverkningen av produkten. Till följd av den limning som måste ske är det i princip omöjligt att byta knappsatsen separat utan att samtidigt riskera att skada displayen. Av instruktionsfilm avseende offererade produkter – som tydligt är tillrättalagd – framgår att det kvarstår limrester på displayen efter bytet av knappsatsen. Det är förenat med omfattande arbete att få bort lim från ytorna. Även om Kriminalvården hade kunnat genomföra ett byte av knappsats på ett säkert och yrkesmässigt sätt på egen hand skulle ett sådant arbete kräva tillgång till specialistkunskap, specialverktyg, speciellt lösningsmedel för lim, värmepistol, smältlim m.m. För det fall limresterna lämnas kvar uppstår en ojämn yta som avsevärt försvårar processen att sätta dit en ny knappsats och overlay. Ojämnheten medför även en stor risk för fuktgenomslag. Det är helt orimligt att metallytan i sig skulle fungera som en fuktspärr.

Knappsatsen på de produkter som Motion & Fitness offererat är inte i sin helhet skilda från displayen och det framgår inte tydligt att de uppfyller kravet i p. 3.1.1 att knappsatsen *varje* gång ska kunna bytas utan byte av eller åverkan på displayen. Instruktionsvideon som Motion & Fitness har lämnat till Kriminalvården visar inte att det går att byta ut knappsatsen utan att det finns risk för åverkan på displayen.

Om kravet i p. 3.1.1 inte ska tolkas som att det inte får föreligga risk för att displayen kan bli defekt eller utsättas för åverkan vid ett knappsatsbyte anser bolaget att kravet är otydligt och saknar betydelse. Upphandlingen brister i sådant fall i transparens och måste göras om. Vidare skulle det strida mot proportionalitetsprincipen att upprätthålla ett krav som saknar betydelse.

Sammantaget har Kriminalvården agerat i strid med likabehandlingsprincipen i LOU genom att kvalificera Motion & Fitness anbud trots att det inte uppfyllt samtliga obligatoriska krav i upphandlingen. Vid en korrekt genomförd utvärdering hade bolaget tilldelats kontrakt. I andra hand har Kriminalvården brutit mot transparensprincipen vid utformandet av förfrågningsunderlaget. Bolaget har lidit eller riskerat att lida skada.

Kriminalvården

Kriminalvården har genomfört upphandlingen i enlighet med de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU. Bolaget har varken lidit eller riskerat att lida någon skada.

Knappsatsen i den av Motion & Fitness offererade lösningen är inte integrerad i displayen på det sätt som bolaget har anfört. Något speciallim behövs inte vid fästningen, kopplingarna i displayens kretskort är inte

limmade med smältlim. Av kravet i p. 3.1.1 i upphandlingsdokumentet framgår endast att det ska vara möjligt att byta ut knappsatsen utan att displayen med tillhörande elektronik behöver bytas ut. Att så är möjligt framgår av instruktionsfilm till produkterna. Av kravet framgår inte att det inte får finnas några limrester kvar vid byte. Byte av knappsats i de offererade produkterna är enkelt, kräver inga särskilda verktyg och medför inte någon åverkan på display. Motion & Fitness uppfyller således det aktuella kravet, varför det var riktigt att anta dess anbud.

Kriminalvården tolkar kravet i p. 3.1.1 i upphandlingsdokumentet på samma sätt som bolaget. Kravet kan inte i sig anses brista i transparens. Vidare saknar inte kravet mening och är proportionerligt.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Av 4 kap. 1 § LOU framgår att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Enligt 20 kap. 4 och 6 §§ LOU ska rätten på ansökan av en leverantör besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts, om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten finner skäl att först pröva om det aktuella obligatoriska kravet i p. 3.1.1 i upphandlingsdokumentet till sin utformning kan anses brista i transparens eller om det strider mot proportionalitetsprincipen.

Av p. 3.1.1 i upphandlingsdokumentet framgår bl.a. att löpband, crosstrainer/elliptical trainer och motions- och uppvärmningscykel ska ha tydliga och användarvänliga displayer. På löpband crosstrainer/elliptical trainer och motions- och uppvärmningscykel ska det vara möjligt att byta ut knappsatsen utan att displayen med tillhörande elektronik behöver bytas ut.

Enligt förvaltningsrätten kan detta krav inte tolkas på annat sätt än att knappsatsen på de aktuella maskinerna ska kunna bytas ut utan att även display med tillhörande elektronik behöver bytas ut. Implicit i detta krav ligger även att det ska gå att byta knappsatsen utan att detta medför skada på display och elektronik. Kravet kan inte anses brista i transparens, eller vara utan mening i förhållande till syftet med upphandlingen.

Frågan är därmed om Motion & Fitness anbud uppfyller det aktuella kravet. Av utredningen i målet framgår att det är möjligt att byta ut knappsatsen utan att samtidigt byta ut display och elektronik. Bolaget har avseende detta invänt bl.a. att det kvarstår limrester på ytorna och vid displayen efter byte, att det innebär omfattande arbete att få bort dessa rester, och att det krävs bl.a. speciallim för att fukttäta området där displayen och knappsatsen sitter. Bolaget har även anfört att detta innebär att det föreligger stora risker för åverkan på display och elektronik vid byte av knappsats.

Det framgår inte av kravet i p. 3.1.1 i upphandlingsdokumentet att bytet av knappsats ska kunna ske utan hjälpmedel. Det uppställs inte andra villkor än att knappsatsen ska kunna bytas ut utan att display och elektronik samtidigt

behöver bytas. Att det kvarstår limrester, eller att bytet av knappsats blir mer arbetskrävande när träningsmaskinerna har en viss konstruktion än en annan, innebär alltså i sig inte, med hänsyn till hur kravet är utformat, att kravet inte är uppfyllt. Enligt förvaltningsrättens bedömning har bolaget inte förmått visa att det inte är möjligt att byta knappsatsen på de aktuella maskinerna utan att samtidigt byta display eller elektronik, utan att dessa komponenter skadas.

Vad bolaget har anfört kan därmed inte anses visa att Motion & Fitness anbud brister i ska-kravet i p. 3.1.1 i upphandlingsdokumentet.

Kriminalvården kan inte anses ha brutit mot likabehandlingsprincipen genom att kvalificera Motion & Fitness anbud för utvärdering. Skäl att på denna eller av bolaget annan anförd grund ingripa mot upphandlingen enligt LOU saknas alltså och ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1D-LOU).

Magnus Wickström
Rådman

Föredragande har varit Jonas Nilsson.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,

5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

1. The first part of the document discusses the importance of maintaining accurate records of all transactions. It emphasizes that this is crucial for ensuring the integrity of the financial data and for facilitating audits.

2. The second part of the document outlines the various methods used to collect and analyze data. It includes a detailed description of the sampling techniques employed and the statistical models used to interpret the results.

3. The third part of the document presents the findings of the study. It shows that there is a significant correlation between the variables being studied, and it provides a clear explanation of the underlying reasons for this relationship.

4. Finally, the document concludes with a series of recommendations for future research. It suggests that further studies should be conducted to explore the long-term effects of the variables and to test the robustness of the findings.