



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 32

DOM
2017-03-03
Meddelad i
Stockholm

Sida 1 (4)

Mål nr
26197-16

SÖKANDE

Cellcomb AB, 556873-5111
Åmålsvägen 13
661 32 Säfte

MOTPART

Stockholms läns landsting
Box 22550
104 22 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2017-03-06	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Cellcomb AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 825626

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

YRKANDEN M.M.

Stockholms läns landsting (SLL) genomför en upphandling av operationsartiklar, SLL583. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Tilldelningsbeslut fattades den 28 november 2016. SLL bedömde att Cellcomb AB (bolaget) inte uppfyllde de angivna ska-kraven i upphandlingen och uteslöt därför deras anbud avseende position 476, *Örngott, osterila*.

Bolaget ansöker hos förvaltningsrätten om överprövning av upphandlingen. Till stöd för sin talan anför bolaget följande. I förfrågningsunderlaget anges ett ungefärligt mått på 35 x 40 cm. Såväl örngott som kuddar är mjuka och flexibla vilket innebär att måtten inte behöver vara exakta. Bolaget har sedan flera år tillbaka levererat örngott till landstinget med måttangivelserna 40 x 40 cm, vilket visat sig passa användarna bra. Bolaget har det lägsta priset, men har fått sitt anbud avvisat på grund av felaktiga mått. Måttangivelserna har dock ingen som helst praktisk betydelse eftersom det redan visat sig att produkten fungerar utmärkt.

SLL bestrider ansökan och anför bl.a. följande. Av anbudsinvjudan framgår att de obligatoriska krav som ställs i upphandlingen måste vara uppfyllda för att en offererad position ska kunna utvärderas. Enligt ett generellt krav för den aktuella positionen ska varan finnas i storleken ca 35 x 40 cm. Prövning och utvärdering av inkomna anbud i upphandlingen har genomförts enligt annonserad modell som utformats i enlighet med de grundläggande unionsrättsliga principerna och LOU. Det finns därför inte grund för ett ingripande enligt samma lag. Inte heller lider eller riskerar bolaget att lida skada. Inför upphandlingen har bl.a. en förstudie och två s.k. hearings gjorts där presumtiva anbudsgivare har kunnat komma med synpunkter samt kunnat ta del av och lämna information.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för prövningen

Lagen (2007:1091) om offentlig upphandling upphävdes den 1 januari 2017 och ersattes med lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Den upphävda lagen gäller dock fortfarande för upphandlingar som påbörjades före ikraftträdandet.

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt och genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vidare ska principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas (1 kap. 9 § LOU). Om den upphandlande myndigheten har brutit mot dessa grundläggande principer eller någon annan bestämmelse i LOU 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 (16 kap. 6 § LOU).

Den part som gör gällande att en upphandling är felaktig ska på ett klart sätt ange på vilka omständigheter han grundar sin talan (se RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens bedömning

Av förfrågningsunderlaget framgår att uppställda ska-krav är ovillkorliga och att förutsättningen för att ett anbud ska kunna prövas, utvärdera och antas är att de obligatoriska kraven är uppfyllda. Det framgår av kravspecifikationen för den aktuella positionen bl.a. att örngott ska finnas i storlek ca 60 x 50 och 35 x 45. Av avsnitt 2.3. *Procent avvikelse*, i de generella kraven i kravspecifikationen, framgår att avvikelser från angivna ca-mått får förekomma med +/- 10 procent. Anbudsgivaren kan även offerera större och mindre storlekar. Dessa kommer inte att utvärderas men kan komma att antas om övriga storlekar antas.

Förvaltningsrätten konstaterar att det framgår av kravspecifikationen för den aktuella positionen att örngotten ska vara 35 x 40 cm med viss möjlighet till procentavvikelse. Bolagets offererade produkt har en storlek om 40 x 40 cm och uppfyller således inte kravspecifikationens storlekskrav. Bolaget har anfört att bolagets produkt tidigare har leverats till SLL och att det då har fungerat utmärkt. Bolaget har dock inte, utöver hänvisningen till örngottets funktion, närmare argumenterat kring kravets uppfyllande. Det har inte heller framkommit att kravet varit otydligt för bolaget. Med beaktande av det anförda samt vad som i övrigt framkommit av handlingarna i målet gör förvaltningsrätten bedömningen att bolaget inte visat att samtliga ska-krav i förfrågningsunderlagets kravspecifikation har uppfyllts. SLL får därmed anses ha haft fog för att utesluta bolagets anbud. Utredningen i målet ger inte heller stöd för att upphandlingen har genomförts i strid med någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan av bestämmelserna i denna lag. Det innebär att det saknas skäl för förvaltningsrätten att ingripa mot upphandlingen. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).



Eveliina Kiviniemi

Förvaltningsrättsfiskal

Förvaltningsrättsnotarien Sofia Thrane har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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.