



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

DOM
2019-01-17
Meddelad i
Härnösand

Sida 1 (4)

Mål nr
4849-18 E

KONKURRENSVERKET	
2019-01-18	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Lindéns Skyltar AB, 556513-1355
Terminalvägen 13
861 36 Timrå

MOTPART

Sundsvalls kommun
851 85 Sundsvall

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 158631

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611-46 06 00
E-post: forvaltningsratteniharnosand@dom.se
www.forvaltningsratteniharnosand.domstol.se

Telefax
0611-51 18 20

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Sundsvalls kommun (kommunen) genomför upphandling av ett nytt skyltsystem för Kulturmagasinet (dnr UH-2018-534). Upphandlingen genomförs som en direktupphandling. Av tilldelningsbeslutet framgår att upphandlingen tilldelats Lex Sign AB.

Lindéns Skyltar AB (bolaget) ansöker om överprövning och anför följande. Under punkten 2.8 i upphandlingen finns det ett avsnitt som beskriver krav på produkt/tjänst. Där finns följande beskrivna ska-krav; skyltarna ska följa ISO-standard i utformning av pictogram, skyltarna ska ha ett modernt uttryck och harmonisera med Kulturmagasinet i övrigt, det ska vara enkelt för verksamheten att uppdatera skyltarna, när arbetet är slutfört ska leverantören lämna en vägvisningspärm med skyltspecifikationer för framtida service, uppdateringar och underhåll samt till anbudet ska prov på det offerrade skyltsystemet bifogas. Inget i övrigt beskriver hur skyltarna ska se ut.

I utvärderingsprotokollet framgår under punkten 3.1 att bolaget inte kvalificerat sig på grund att bolaget inte uppfyller ska-kravet i upphandlingen under punkt 2.8 om att skyltarna ska ha ett modernt uttryck och harmonisera med Kulturmagasinet i övrigt. Det är högst godtyckligt vad som är ett modernt uttryck och vad som harmoniserar med Kulturmagasinet i övrigt. Det är oklart för bolaget om det är formen, färgen eller materialet som är fel. Inget mätbart finns beskrivet. Inga referensbilder eller övriga beskrivningar fanns med i förfrågningsunderlaget som beskriver hur det skulle harmonisera med Kulturmagasinet i övrigt eller förslag på ett modernt uttryck. Kommunen har således felaktigt uteslutit bolaget från upphandlingen. Bolaget uppfyller samtliga ska-krav. De kriterier för utvärdering som angivits i punkten 1.4.1 ekonomiskt mest fördelaktiga skulle gjort att bolaget möjligtvis vunnit anbudet.

Kommunen motsätter sig bolagets ansökan om överprövning och anför att det förslag som bolaget lämnat inte uppfyllde ska-kravet under punkt 2.8 i förfrågningsunderlaget.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser m.m.

Av 4 kap. 1 § LOU följer 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.

Av 20 kap. 6 § LOU följer att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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 har gjorts.

Av RÅ 2002 ref. 50 följer att de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och gemenskapsrätten inte träds för när.

Förvaltningsrättens bedömning

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i lagstiftningen eller någon av de gemenskapsrättsliga bestämmelserna som bär upp denna lagstiftning samt att den som begär överprövning lidit eller i vart fall riskerat att lida skada av den upphandlande myndighetens brott mot LOU. Prövningen är begränsad till vad sökanden har anfört till stöd för sin talan (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Bolaget har i målet anfört att kommunen felaktigt uteslutit bolaget från upphandlingen eftersom bolaget uppfyller samtliga ska-krav. Bolaget menar att ska-kravet i punkt 2.8 i förfrågningsunderlaget om att skyltarna ska ha ett modernt uttryck och harmonisera med Kulturmagasinet i övrigt är ett godtyckligt ska-krav.

En upphandlande myndighet är fri att utforma förfrågningsunderlaget på det sätt den anser passa upphandlingens syften så länge detta inte strider mot någon bestämmelse i LOU eller de gemenskapsrättsliga bestämmelserna som bär upp lagstiftningen (jfr RÅ 2002 ref. 50). Förvaltningsrätten konstaterar med hänsyn härtill att bolaget i sin ansökan om överprövning inte visat att förfrågningsunderlaget är behäftat med sådana brister att det finns skäl för förvaltningsrätten att ingripa i nu aktuell upphandling. Förvaltningsrätten anser vidare inte att bolaget i sin talan visat på vilket sätt bolaget lidit skada eller riskerat att lida skada genom kommunens agerande.

Mot denna bakgrund finner förvaltningsrätten att vad bolaget anfört inte visar att kommunen har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Några skäl att ingripa mot upphandlingen föreligger således inte. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05).

Kerstin Widmark
rådman

Målet har föredragits av föredragande juristen Tina Montelius.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

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

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.