



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1
Lena Palmér

DOM
2013 -08- 29
Meddelad i
Malmö

Sida 1 (5)
Mål nr
6173-13, 6194-13 – 6196-13

KONKURRENSVERKET	
2013 -08- 30	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Wulff Supplies AB, 556694-9417
Näsvägen 2 B
341 34 Ljungby

MOTPARTER

- | | |
|-------------------------|------------------|
| 1. Kristianstads kommun | (Mål nr 6173-13) |
| 2. Hässleholms kommun | (Mål nr 6194-13) |
| 3. Hässleholm Miljö AB | (Mål nr 6195-13) |
| 4. Hässleholm Teknik AB | (Mål nr 6196-13) |

Ombud: Chefsjurist Charlotta Mjellander
Kristianstads kommun
291 80 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Wulff Supplies AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 169498

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00

Telefax
040-97 24 90
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDE OCH INSTÄLLNING M.M.

Kristianstads kommun, Hässleholms kommun, Hässleholm Miljö AB och Hässleholm Teknik AB (de upphandlande myndigheterna) genomför en samordnad upphandling av kem- och städprodukter samt pappers- och plastprodukter, dnr 2013/207. Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU. Enligt tilldelningsbeslut den 10 juni 2013 ska kontrakt avseende pappers- och plastprodukter för samtliga av de upphandlande myndigheterna tilldelas Säljarna i Christianstad AB.

Wulff Supplies AB begär överprövning av upphandlingen vad avser pappers- och plastprodukter och yrkar att den ska få avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att utvärderingen görs om och Säljarna i Christianstad AB påförs belastningsvärde på position 156. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. Bolaget har konstaterat att en felaktig måttangivelse på ett av de uppräknade artikelnumren på position 156 är avgörande för att bolaget, efter påfört belastningsvärde, har förlorat upphandlingen. Bolaget kan acceptera det påförda belastningsvärdet under förutsättning att alla inkomna anbud behandlas lika. Säljarna i Christianstad AB har inte uppfyllt ställt krav på position 156 och därmed ska belastningsvärde läggas in. Wulff Supplies AB kan inte finna att efterfrågad vit servett som ska vara inkluderad i positionen finns med i Säljarna i Christianstad AB:s web-butik. Enligt punkt 3.9 i förfrågningsunderlaget ska offererade artiklar finnas sökbara i web-butiken eller i medsända kataloger. Av förfrågningsunderlagets punkt 5.4 följer att om leverantören inte offererat samtliga varor eller om offererad vara inte uppfyller ställda krav kommer ett belastningspris att läggas in vid utvärderingen av aktuell position. Wulff Supplies AB har till följd den felaktiga utvärderingen lidit skada. Säljarna i Christianstad AB har efter det att ansökan om överprövning gjorts valt att lägga upp det aktuella artikelnumret i sin web-shop. Säljarna i Christianstad AB har således uppmärksammat sitt fel och lagt till produkten i efter-

hand. - Till stöd för talan åberopas bl.a. printsceen den 18 juni 2013 från Säljarna i Christianstad AB:s web-shop.

De upphandlande myndigheterna motsätter sig bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Vid utvärderingen av inkomna anbud fanns på Säljarna i Christianstad AB:s hemsida det aktuella artikelnumret, vilket utgör ett skallkrav. De upphandlande myndigheterna har därefter inte haft anledning att ifrågasätta eller kontrollera hemsidan. Vid utvärderingstillfället fanns den aktuella artikeln sökbar. Säljarna i Christianstad AB har dessutom i förfrågningsunderlaget bekräftat att man uppfyller ställda skallkrav. Vad som därefter inträffat beror på ett datorfel i samband med uppgradering den 24 maj 2013 av datasystemet till version 3.41A då det gjordes ett antal registerkonverteringar varvid felet uppstod. Det uppkomna felet har varit omöjligt att förutse. Myndigheterna har ännu inte börjat avropa. Det förhållandet att produkten i dag finns på hemsidan visar att den finns i sortimentet hos Säljarna i Christianstad AB. Den uppkomna situationen medför inte ett åsidosättande av de principer som bär upp LOU. De brister som åberopas är uteslutande sådana som de upphandlande myndigheterna ansvarar för att iaktta.

Wulff Supplies AB genmäler bl.a. följande. Den aktuella produkten har aldrig varit upplagd i Säljarna i Christianstad AB:s web-shop tidigare och att produkten trillat bort vid uppdatering av systemet är ren lögn. De upphandlande myndigheterna har helt enkelt inte kontrollerat att produkten fanns upplagd förrän Wulff Supplies AB ansökte om överprövning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser m.m.

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphand-

lingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

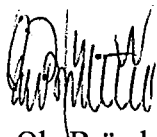
Av 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förvaltningsrättens bedömning i nu förevarande mål

De upphandlande myndigheterna har vid anbudsutvärderingen påfört Wulff Supplies AB belastningsvärde för position 156 pga. att en felaktig måttangivelse lämnats för ett artikelnummer. Wulff Supplies AB gör gällande att även Säljarna i Christianstad AB ska påföras belastningsvärde för den aktuella positionen då bolaget inte uppfyllt ställt krav på positionen eftersom efterfrågad vit servett inte finns med i bolagets web-butik. Enligt de upphandlande myndigheterna fanns vid utvärderingstillfället det aktuella artikelnumret på Säljarna i Christianstad AB:s hemsida och den aktuella artikeln var sökbar. De upphandlande myndigheterna har vid sin granskning av anbudet från Säljarna i Christianstad AB funnit att ställda krav har uppfyllts och att något belastningsvärde inte ska påföras för positionen. Det är enligt rätten inte visat att de upphandlande myndigheterna i denna bedömning tagit några ovidkommande hänsyn eller på annat sätt agerat i strid med LOU. Enligt förvaltningsrättens mening visar inte vad Wulff Supplies AB anfört och åberopat att de upphandlande myndigheterna i det aktuella upphandlingsförfarandet brutit mot LOU på ett sådant sätt att bolaget lidit eller riskerat att lida skada. Wulff Supplies AB:s yrkande om ingripande ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1B LOU)



Ola Brändström



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

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 mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.