



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2015-09-17
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
854 -- 865-15
898 -- 900-15

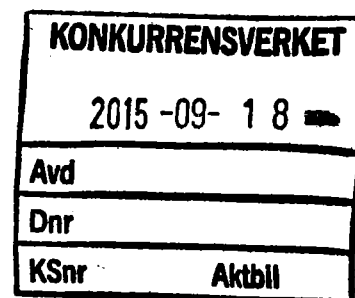
SÖKANDE

Invite Europe AB, 556595-7593
Box 143
619 23 Trosa

MOTPARTER

1. Örebro kommun, Upphandlingsenheten
Box 30070
701 35 Örebro

2. Askersunds kommun
3. Bergslagens Kommunalteknik
4. Degerfors kommun
5. Hallsbergs kommun
6. Kumla kommun
7. Kungsörs kommun
8. Köpings kommun
9. Laxå kommun
10. Lekebergs kommun
11. Ljusnarsbergs kommun
12. Nerikes Brandkår, 222000-1016
13. Sydnärkes Utbildningsförbund
14. Arboga kommun
15. Örebrobostäder AB, 556334-8449



SAKEN

Offentlig upphandling, LOU

AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Invite Europe AB:s ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Örebro kommun genomför för egen del och för Askersunds, Degerfors, Hallsbergs, Kumla, Laxå, Lekebergs, Ljusnarbergs kommuner och Bergslagens kommunalteknik, Nerikes Brandkår, Sydnärkes utbildningsförbund, ÖrebroBostäder AB samt Arboga, Kungsörs och Köpings kommuner (Örebro kommun eller kommunen) en offentlig upphandling av arbetskor där varje kommun och annat organ tecknar sina egna avtal. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande och som tilldelningsgrund gäller lägsta pris av de anbud som uppfyller av kommunen ställda skall-krav. I tilldelningsbeslut den 19 februari 2015 antogs anbudet från Grolls AB (Grolls).

YRKANDEN M.M.

Invite Europe AB (Invite) ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse vidtagits på sådant sätt att ny anbudsutvärdering genomförs varvid anbudet från Grolls inte beaktas. Som skäl för yrkandet anför Invite i huvudsak följande. I upphandlingens förfrågningsunderlag jämte bilagor uppställs ett antal krav som anbudsgivarna ska utforma sina anbud efter och som ska vara uppfyllda vid tidpunkten för anbudsinslämning. Av det underlag som Invite tagit del av framgår att Grolls underlåtit att uppfylla ett stort antal av dessa krav. I förfrågningsunderlaget 1.9 beskrivs att samtliga skall-krav ska uppfyllas, ifall de inte gör det går inte anbudet vidare till den slutliga värderingen. Enligt förfrågningsunderlaget 2.1.2. ska 90 procent av skorna vara godkända för att anbudet ska utvärderas. Detta betyder att som mest 4 produkter av 39 produkter får vara felaktiga. I Grolls anbud finns totalt 13 positioner som avviker från skall-kraven. Eftersom anbudet från Grolls inte har uppfyllt samtliga i förfrågningsunderlaget ställda krav, skulle dess anbud rätteligen ha förkastats. Genom att utvärdera detta anbud har kommunen brutit mot 1 kap. 9 § LOU och den däri uttryckta likabehandlingsprin-

cipen. Om anbudet hade förkastats skulle Invite, i egenskap av att ha klarat kraven och erhållit lägsta utvärderingspris, ha tilldelats kontrakt. Bolaget har därför lidit skada i den mening som avses i 16 kap. 6 § LOU.

Örebro kommun bestrider bifall till Invites ansökan och anför i huvudsak följande. Artikelspecifikationen är på flertalet positioner utformad på ett detaljerat sätt för att leverantören ska kunna offerera arbetsskor efter kommunernas verksamheters önskemål. Sex stycken leverantörer svarade och tre stycken klarade 90 procent godkända skor enligt 2.1.2. i förfrågningsunderlaget. Kommunen har valt att ha en hög spärr på grund av att den sett i andra varuupphandlingar att offererade produkter inte uppfyller ställda krav, men har lägst pris. Kommunen har då fått ”billiga” varor men inte till den kvalitén kommunen har avsett att köpa. I denna upphandling klarade tre leverantörer kommunens ställda krav och Grolls hade lägst pris. I de fall kommunen inte varit klar över vilka egenskaper som offererats har den ställt frågor i TendSigns frågefunktion till samtliga leverantörer efter anbudstiden. Utifrån svaren har kommunen kunnat genomföra utvärderingen och kommit fram till ett resultat. Kommunen har kunnat utvärdera skorna genom bilder och produktbeskrivningar samt ”frågor och svar” och kunnat bilda sig den uppfattning som arbetsgruppen anser har krävts för att göra bedömningen om varan kan godkännas. Arbetsgruppen har bedömt funktionen för skon tillsammans med ställda krav när kommunen bedömt om varan kan godkännas eller inte. När kommunen exempelvis har ställt krav på en sko med lättviktsegenskap så har man godkänt en sko med material som är lätta dvs. metallfria skor. Skon är lättare om den inte innehåller aluminiumtåhätta, utan istället har exempelvis kompositmaterial som uppfyller den funktion som kommunen kräver och som är av ett lättare material. I beskrivningen på positioner behöver det därför inte stå ”lättviktssko” utan har skon de egenskaper som gör att den uppfyller kravet på en lättviktssko, har den godkänts. Kommunen har likabehandlat alla inkomna

anbud och har jämfört position för position för alla leverantörer. Kommunen bifogar vinnande anbuds kommentarer på överprövade positioner.

Invite anför med anledning av Örebro kommuns yttrande bland annat följande. Kommunen har bett om kompletterande uppgifter från samtliga anbudsgivare. I dessa kompletterande uppgifter finns frågor och svar om 2 av de 10 avvikande positionerna från Grolls som Invite hänvisat till i ansökan om överprövning. Dessa är position 1.4 i grova arbetsskor och position 1.4 i mjuka arbetsskor. De resterande positioner som Invite beskrivit i sin ansökan om överprövning är inte med i detta underlag. Bilagan som kommunen hänvisar till i sitt yttrande är det vinnande anbudets kommentarer på överprövade positioner och detta dokument har kommunen begärt in efter det att Invite skickat in ansökan om överprövning. Att använda detta dokument som bedömningsgrund för upphandlingen bryter mot 1 kap. 9 § LOU om likabehandlingsprincipen.

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att en leverantör lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt nämnda bestämmelse i 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

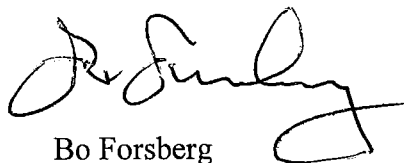
Förvaltningsrättens bedömning

Det är ostridigt och framgår av handlingarna i målet vad som krävs för att ett anbud i den aktuella upphandlingen ska utvärderas, vilket bland annat är att anbudet ska uppfylla ställda skall-krav och att 90 procent av skorna ska vara godkända för att anbudet ska utvärderas (2.1.2. i förfrågningsunderlaget). Invite har i sin ansökan om överprövning uppgett ett antal positioner i vilka Grolls skor inte skulle vara godkända och att Grolls anbud därför inte ska utvärderas. Örebro kommun har till sitt yttrande bifogat Grolls kommentarer punkt för punkt enligt vilka skorna uppfyller ställda krav. Förvaltningsrätten har inledningsvis inget att invända mot att kommunen bifogar en bilaga med Grolls förklaringar till påstådda brister eftersom kommunen får anses stå bakom kommentarerna såsom sina egna och det har inte framkommit annat än att kommunen i allt väsentligt gjort samma bedömning i sin prövning av om anbudet uppfyllt ställda krav i dessa positioner. Trots att Invite fått möjlighet att yttra sig över kommentarerna har bolaget inte närmare bemött synpunkterna i sak och inte heller i övrigt visat att Grolls offererade skor har sådana brister som bolaget påstått. Invite Europe AB har därför inte lidit eller kan komma att lida skada. Förvaltningsrätten finner därmed att det saknas grund för antagandet att Örebro kommun har brutit mot någon bestämmelse i LOU vid den anbudsprövning som lett till att Grolls tilldelats uppdraget. Mot denna bakgrund ska Invites ansökan om överprövning avslås.

ÖVERKLAGANDE

Denna dom kan överklagas.

Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1B LOU).


Bo Forsberg



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.