



SÖKANDE

Franzén's Textil i Kinna AB, 556508-0693
Box 230
511 22 Kinna

MOTPART

Örnsköldsviks kommun
891 88 Örnsköldsvik

SAKEN

Överprövning av offentlig upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2015-08-27	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 95527

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.

Örnsköldsviks kommun (kommunen) upphandlar bäddset, kuddar och täcken (dnr A 15-010 F). Upphandling sker enligt förenklat förfarande och enligt utvärderingsprincipen lägsta pris. Kommunen tilldelade i beslut den 22 maj 2015 Franzén's textil i Kinna AB kontrakt för område A, Kuddar och täcken och Almedahls Alingsås AB (Almedahls) kontrakt för område B, Bäddset och handdukar, badhanddukar och glashanddukar.

Franzén's Textil i Kinna AB (Franzén's) ansöker om överprövning och yrkar att Almedahls anbud i första hand ska förkastas och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Franzén's anför i huvudsak följande.

Av förfrågningsunderlaget framgår att kommunen önskat "1 kökshandduk (glashandduk)" för område B. I branschen vedertagen standard är att glashandduk ska innehålla bomull/lin. Almedahls har lämnat anbud där bolaget erbjudit en kökshandduk i 100 procent bomull och som i branschen benämns diskhandduk. Almedahls har enligt bolagets mening inte lämnat in ett korrekt anbud, då efterfrågad produkt är kökshandduk (glashandduk) och därför bör bolagets anbud inte gillas. Om inte förvaltningsrätten anser att det är skäl nog att Almedahls anbud ska förkastas bör upphandlingen göras om, eftersom kommunen inte varit tydlig nog med vilken produkt som efterfrågas.

Kommunen yrkar att förvaltningsrätten avslår överklagandet. Kommunen anför bl.a. följande.

Kommunen har upphandlat bäddset, kuddar och täcken indelat i område A: Kuddar och täcken och område B: Bäddset och handdukar, badhanddukar och glashanddukar. Franzén's påstående att "i branschen vedertagen standard är att glashandduk ska innehålla bomull/lin då dessa har egenskapen att de inte lämnar fibrer på glaset" känns ogrundat då det vid en kontroll på

företaget Hemtex hemsida hittades 39 stycken kökshanddukar och alla utom två bestod av 100 % bomull. Om Franzén's hade varit seriösa i sitt påstående hade bolaget självklart efterfrågat eventuella krav på handdukens innehåll via upphandlingssystemets "frågor och svar" i stället för att lämna in ett anbud och senare ansöka om överprövning av upphandlingen när bolaget inte blivit tilldelad kontrakt (se EU-domstolens dom i mål nr C-538/13).

Kommunen kan inte se att Franzén's har lidit eller kan komma att lida skada genom den genomförda upphandlingen.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Aktuella bestämmelser

Upphandlande myndigheter ska 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. (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Fråga i målet är om den kökshandduk som Almedahls erbjudit i sitt anbud inte uppfyller kraven i upphandlingen och om kommunen varit otydlig med vilken produkt som efterfrågas.

Som huvudprincip i mål om offentlig upphandling gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig har att på ett klart sätt ange

vilka omständigheter han grundar sin talan på (se rättsfallet RÅ 2009 ref 69). Förvaltningsrätten finner att det i förfrågningsunderlaget inte ställts något krav på att kökshanddukarna (glashanddukarna) ska bestå av något särskilt material såsom bomull/lin, vilket Franzén's hävdar i målet. Eftersom det endast är bristande kravuppfyllnad i förhållande till förfrågningsunderlaget som medför att ett anbud kan förkastas, kan det Franzén's anförts om vedertagen standard för glashandduk inte medföra att Almedahls anbud ska förkastas.

I punkten 7.1.2 i förfrågningsunderlaget har kommunen ställt vissa funktionskrav på bl.a. kökshanddukarna, dvs. hur de ska användas. Dessa krav är tämligen tydliga och kan inte anses ha medfört svårigheter för anbudsgivarna att skapa sig en bild av vad som upphandlas och vilka egenskaper som efterfrågas. Det har således inte framkommit att någon av de principer som gäller för upphandling har överträtts och det saknas därför skäl att ingripa enligt LOU. Ansökan om överprövning ska således avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1C LOU).



Robert Dalman
rådman

Målet har föredragits av föredraganden Benjamin Älmedal.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

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.