



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

DOM
2016-07-14
Meddelad i
Uppsala

Mål nr
1442-16 E

SÖKANDE

Prowejd AB, 556771-8555
Bältgatan 8
114 59 Stockholm

MOTPART

Swedavia AB, 556797-0818
190 45 Stockholm-Arlanda

Ombud: Bolagsjurist Lotten Blomkvist
Swedavia AB
190 45 Stockholm-Arlanda

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, LUF

KONKURRENSVERKET	
2016 -07- 15	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 181164

Postadress
Box 1853
751 48 Uppsala

Besöksadress
Kungsgatan 49

Telefon
018-431 63 00
E-post: forvaltningsrattenuppsala@dom.se
www.forvaltningsrattenuppsala.domstol.se

Telefax
018-10 00 34

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Swedavia AB (Swedavia) genomför en upphandling avseende avspärrningsband och stolpar, dnr SDA 2015-001109. I tilldelningsbeslut den 9 mars 2016 har Swedavia tilldelat Adecon Systems AB (Adecon) kontrakt i upphandlingen.

Prowejd AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om och anför därvid bland annat följande. Det är ett ska-krav att stolparna ska hantera bandbredder mellan 5–40 cm. Det vinnande anbudet har inte stöd för en bandbredd på 40 cm. I ska-kraven anges vidare att stolpen utan hjul ska vara tillverkad i borstat rostfritt stål. Adecon har normalt ingen stolpe i rostfritt stål utan levererar en aluminiumstolpe som är ytbehandlad och inte borstad. Stolpar med hjul ska gå att jacka i varandra för att möjliggöra förflyttning av flera stolpar samtidigt. Bolaget har offererat *RollabARRIER* som uppfyller dessa krav. Denna stolpe är patenterad och det finns i dagsläget inte någon annan stolpe på marknaden som uppfyller upphandlingens krav. Adecon har vidare i sitt anbud angett att leveranstiden är maximalt sex veckor från orderbekräftelse. Detta överensstämmer inte med ska-kravet i upphandlingen om en leveranstid på maximalt sex veckor. Det finns inget som hindrar Adecon att skicka en orderbekräftelse till Swedavia flera månader efter erhållen order.

Swedavia bestrider bifall till ansökan och anför bland annat följande. Av kravspecifikationen framgår att offererade bandkassetter ska kunna hantera bandbredder mellan 5–40 cm. Detta betyder att band med bredder i spannet 5–40 cm kan komma att beställas och ska kunna tillhandahållas av leverantören. Det har inte begärts att anbudsgivarna ska styrka uppfyllandet av kravet på bandbredd och det aktuella kravet behöver inte vara uppfyllt förrän vid leverans. Adecon har i sitt anbud angett att man har kapacitet att ta fram

standardprodukter och kundspecifika lösningar samt intygat att man kommer att uppfylla de ställda ska-kraven vid leverans. Detta är tillräckligt för att uppfylla ska-kravet i fråga. Inte heller vad gäller kraven att stolpar för inomhusbruk ska vara i borstat rostfritt stål och att de ska vara möjliga att jacka i varandra för att kunna förflyttas, har Swedavia begärt att anbudsgivarna i anbud ska styrka uppfyllandet av kraven och det krävs inte att de aktuella kraven är uppfyllda förrän vid leverans. Bolaget har i ansökan om överprövning framhållit att man inte har möjlighet att leverera avspärrningsband med bandbredd mellan 16-40 cm och uppfyller således inte det aktuella ska-kravet. Bolaget har inte heller lämnat priser på efterfrågade produkter. I stället för avspärrningsband på 40 cm har bolaget offererat band med en bredd om 15 cm. Bolagets anbud uppfyller därmed inte ställda ska-krav och angivna priser är inte jämförbara. Bolagets anbud skulle således rätteligen ha uteslutits från utvärdering.

SKÅL FÖR AVGÖRANDET

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska kunna besluta om åtgärder enligt LUF är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i lagen eller mot någon av de principer som lagstiftningen bygger på, nämligen principerna om ickediskriminering, likabehandling, transparens, proportionalitet och ömsesidigt erkännande (se 1 kap. 24 § LUF). Om den upphandlande myndigheten har brutit häremot och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska förvaltningsrätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § LUF i tillämplig lydelse).

En av huvudprinciperna enligt LUF är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. ska-krav, som regel inte ska beaktas vid utvärderingen. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra eller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot lika-

behandlingsprincipen och principen om transparens.

Förvaltningsrätten konstaterar att det saknas stöd i LUF, förarbeten och praxis för att den upphandlande enheten ska vara skyldig att kontrollera att lämnade uppgifter är riktiga om omständigheterna inte ger anledning att ifrågasätta leverantörens uppgifter. Den upphandlande myndighetens utredningsskyldighet kan normalt inte anses sträcka sig längre än att en jämförelse ska göras mellan uppgifterna i anbudet och de krav som angetts i förfrågningsunderlaget. Om den upphandlande enheten i förfrågningsunderlaget inte uppställt krav på att uppgiften också ska styrkas, skulle en annan ordning strida mot det upphandlingsförfarande som valts eller de grundläggande principerna i LUF (jfr bland annat Kammarrätten i Göteborgs dom i mål nr 4904-09, Kammarrätten i Jönköpings dom i mål nr 981-11 och Kammarrätten i Sundsvalls dom i mål nr 1823-12).

Det är givet att formuleringar i förfrågningsunderlaget i vissa fall kan ge utrymme för olika tolkningar avseende vilket eller vilka krav ett anbud ska uppfylla. Utgångspunkten får enligt förvaltningsrättens mening i första hand vara vad som uttryckligen anges i förfrågningsunderlaget.

I den kravspecifikation som getts in av båda parter anges tekniska specifikationer i form av ska-krav för utformningen av de band och stolpar som ska levereras. Förvaltningsrätten konstaterar att några krav om att aktuella produkter ska finnas tillgängliga innan leverans inte har angetts. Vad gäller leveranstid anges inte annat än att den är maximalt sex veckor på samtliga produkter. I målet har inte framkommit annat än att vinnande anbudsgivare Adecon i sitt anbud har bekräftat att man kommer att uppfylla de i upphandlingen uppställda kraven på bandbredder, stolpar samt leveranstider. Något bevis på att kraven uppfylls efterfrågas inte i förfrågningsunderlaget. Det har inte heller visats att det har funnits anledning för Swedavia att ifrågasätta uppgifterna. Bolaget har därför inte visat att Swedavia genom att anta

anbudet från Adecon brutit mot LUF och att detta medfört att bolaget lidit eller kan komma att lida skada. Redan av detta skäl saknas det grund för ett ingripande enligt LUF. Vid denna bedömning är det inte nödvändigt att pröva Swedavias invändningar mot bolagets anbud. Ansökan om överprövning ska således avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1A LOU)



Eva Frånlund Althin

rådman

Målet har handlagts av föredraganden Nicklas Rydgren.



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.