



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2012-02-23
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
101-12 E
Enhet 2:1

SÖKANDE

Broderiet i Kungsbacka AB, 556526-2838
Kungsparksvägen 31
434 39 Kungsbacka

MOTPART

Härryda kommun
435 80 Mölnlycke

PART

Flink Reklam & Promotion AB, 556513-3922
Höjdrodergatan 5
212 39 Malmö

KONKURRENSVERKET	
2012-02-23	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan på så sätt att rätten beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att anbudet från Flink Reklam & Promotion AB inte får beaktas vid en ny utvärdering.

Dok.Id 129390

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00

Telefax
031 - 711 78 59

E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se

Expeditionstid
måndag - fredag
09:00-15:00

YRKANDEN M.M.

Broderiet i Kungsbacka AB (Broderiet) ansöker om överprövning av Härryda kommuns upphandling avseende profilprodukter och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att anbudet från Flink Reklam & Promotion AB (Flink) inte ska beaktas.

Till stöd för sin talan anför Broderiet i huvudsak följande. Flink har inte följt de skallkrav kommunen ställt, pikétröjan (position 13) väger inte ca 240 g m² utan ca 180 g m² och det är inte dubbelt tyg i luvan på hoodtröjan college med tillhörande byxa (position 14) och hoodtröjan med tillhörande byxa (position 15). Hoodtröjan med tillhörande byxa (position 15) finns dessutom endast i fyra färger. Det intygas av underleverantörerna att dessa produkter inte uppfyller skallkraven. Priset på produkterna blir mycket lägre om skallkraven inte följs. När det har framkommit att plaggen inte uppfyller skallkraven bör kommunen ifrågasätta det vinnande anbudet och begära in prover. Det är även ett skallkrav att ha med bilder på de produkter som är offererade och produkterna på Flinks bilder motsvarar inte skallkraven. Flink har själva uppgett att det inte är rätt bilder som sänts in utan att det enbart är principbilder.

Härryda kommun anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. I förfrågningsunderlagets bilaga 2, företagspresentation och sanningsförsäkran, intygar Flink att de accepterar alla ställda skallkrav i kravspecifikationen under punkt 4 i förfrågningsunderlaget. Av produktpresentationen i anbudet från Flink framgår att de krav som ställts är uppfyllda. Det har inte funnits någon orsak att ifrågasätta riktigheten i anbudet eftersom Flink på heder och samvete har intygat att alla uppgifter i anbudet är riktiga och att alla krav är uppfyllda. Eftersom det inte har funnits några oklarheter har prov på offererade produkter inte behövts.

Flink har yttrat sig i målet och anført i huvudsak följande. Bolaget har offererat korrekt produkt med kravspecifikation och prisbild. Samtliga bilder i bolagets powerpointpresentation är principbilder eftersom det vanligtvis inte är bestämt vilken underleverantör som kommer att användas vid leverans.

DOMSKÅL

Tillåmpliga bestämmelser

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt 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 beaktas.

I förfrågningsunderlaget, punkten 4.1, anges följande. Anbudsgivaren skall till anbudet bifoga produktbeskrivning med bilder över offererade produkter som uppfyller samtliga skalkrav. Rätt tryck behöver inte synas på bilderna.

Förvaltningsrättens bedömning

En av de grundläggande principerna enligt LOU är principen om likabehandling. Principen innebär att leverantörer och de produkter de har att

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM**

erbjuda ska behandlas lika. Således ska krav på leverantörer och produkter upprätthållas och vid prövningen av anbud ska tilldelningskriterier tillämpas objektivt och enhetligt på samtliga anbudsgivare. Den upphandlande myndigheten får inte medge att anbud avviker från förfrågningsunderlagets skallkrav och ett anbud som inte uppfyller samtliga skallkrav får därför inte antas. Att den upphandlande myndigheten inte får efterge eller bortse från sådana skallkrav som uppställts i förfrågningsunderlaget gäller även om uppgifter blivit kända först i samband med överprövningsprocessen (jfr Kammarrätten i Göteborgs dom i mål nr 4904-09).

Det finns varken i LOU, i dess förarbeten eller i rättspraxis stöd för att en upphandlande myndighet skulle vara skyldig att kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga när omständigheterna i det enskilda fallet inte ger anledning att ifrågasätta riktigheten. Skyldigheten får normalt sett anses inte sträcka sig längre än att en jämförelse ska göras mellan uppgifterna i anbuden och de krav som angetts i förfrågningsunderlaget (jfr Kammarrätten i Göteborgs dom i mål nr 4904-09 och Kammarrätten i Jönköpings dom i mål nr 981-11). Någon skyldighet att kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga föreligger alltså inte, om det inte finns anledning att ifrågasätta uppgifterna.

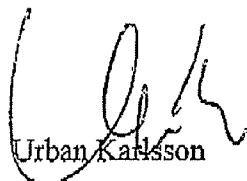
Flink uppger att samtliga bilder i bolagets powerpoint-presentation är principbilder. Därigenom synes Flink vidgå att man inte bifogat bilder över offererade produkter, vilket innebär att Flinks anbud inte uppfyller det skallkravet i punkten 4.1. Detta medför att anbudet inte ska gå vidare till utvärderingen.

Vad gäller pikétröjan i Flinks powerpoint-presentation går det inte att slå fast att det är samma modell av tröja som underleverantören uttalar sig om, som den tröja som finns med på bild i presentationen. På denna av Broderiet åberopade grund finns det därför inte skäl att ifrågasätta Flinks anbud.

Richard Grundén, Textilgrossisten.se, uppger artikelnummer på de två hoodtröjor som finns med i Flinks power-pointpresentation och påpekar att ingen av dem har dubbelt tyg i luvan och en av dem finns bara i fyra färger. Det har inte framkommit någon omständighet som medför att det finns skäl att ifrågasätta riktigheten i det svar som han lämnat. En jämförelse mellan bilderna i powerpoint-presentationen och bilderna i en av Broderiet ingiven katalog ger vid handen att det är samma modeller av tröjor som Richard Grundén uttalar sig om, som de tröjor som finns med på bilder i presentationen. Det som framkommit innebär att Flinks anbud inte uppfyller skalkraven för positionerna 14 (kravet på dubbelt tyg i luvan) och 15 (kravet på dubbelt tyg i luvan och kravet på minst fem färger).

Broderiet har lidit eller kan komma att lida skada på grund av att Flinks anbud gått vidare till utvärderingen. Broderiets ansökan om överprövning av upphandlingen ska därför bifallas på så sätt att utvärderingen ska göras om, varvid Flinks anbud inte ska beaktas.

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



Urban Karlsson

Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Anna Wedin.



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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1B LOU