



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
Föredragande
Matilda Skogberg

DOM
2019-10-15
Meddelad i Falun

Mål nr
4246-19

Sida 1 (8)

SÖKANDE

Kinnarps AB, 556256-6736

Ombud: Advokat Pernilla Larsson
Wesslau Söderqvist Advokatbyrå HB
Box 684
551 19 Jönköping

MOTPART

Region Halland
Box 517
301 80 Halmstad

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-10-15	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny anbudsutvärdering ska genomföras varvid anbudet från Kinnarps AB inte får förkastas på den grund som skett.

Dok.Id 262487

Postadress
Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

Telefon
023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

Telefax

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–12:00
13:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Region Halland (regionen) gör en upphandling av kontorsmöbler (DNRGS170280). Upphandlingen genomförs genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Av tilldelningsbeslutet framgår att en annan leverantör än Kinnarps AB (Kinnarps) tilldelats kontraktet samt att Kinnarps anbud uteslutits eftersom prisbilagor inte fyllts i på det sätt som krävts för att erhålla den likvärdiga utvärderingsmetod som efterfrågats i upphandlingen.

Kinnarps ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att utvärderingen ska göras om varvid bolagets anbud ska tillåtas delta. Kinnarps anför i huvudsak att bolaget rätteligen har lämnat ett anbud där prisbilagan är ifylld på föreskrivet sätt.

Regionen bestrider Kinnarps yrkande och anser att ansökan ska avslås. Regionen gör gällande att Kinnarps valt att använda sig av prisdatatablad trots att offererade produkter återfinns i bolagets prislista samt att bolagets anbud därmed inte uppfyller de krav som ställts och därför ska uteslutas från vidare utvärdering. Regionen yrkar i andra hand att rätten beslutar att utvärderingen görs om och att Kinnarps tillåts delta i enlighet med regionens beräkningar.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter denne grundar sin talan på (RÅ 2009 ref. 69). Av 20 kap. 6 § LOU följer att det förvaltningsrätten har att pröva är om det

på grundval av vad Kinnarps anfört är visat att regionen har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Kinnarps har lidit eller kan komma att lida skada. De grundläggande principerna framgår av 4 kap. 1 § LOU och innebär att upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Vad parterna anför

Kinnarps anför i huvudsak följande. Regionen menar att Kinnarps har använt utdrag ur prisdatabasen för produkter som finns i Kinnarps ordinarie prislista. Av naturliga skäl kan inte alla produkter finnas i prislistan i alla utföranden, färger och mått. Kinnarps har således betydligt fler produkter och varianter av produkter än vad som ryms i prislistan. För att uppfylla kraven på produkter har Kinnarps offererat produkter med annan sammansättning och annat utförande än de produkter som finns i den ordinarie prislistan. Såvitt får förstås är de positioner regionen har invändningar mot position tre, fem, sju, nio och tio i typrum ett. På position tre har Kinnarps offererat en förvaring med en sockel i mörkgrå laminat. Regionen har påstått att denna produkt återfinns på sidan 149 i Kinnarps ordinarie prislista. Av prislistan framgår dock på sidan 149–150 tillsammans med sidan 120 att sockeln på förvaringen inte finns i mörkgrå laminat i prislistan. På position sju har Kinnarps offererat en garderob med måtten 600x400x1557 mm. Regionen har påstått att denna produkt återfinns på sidan 206 i Kinnarps ordinarie prislista. Av prislistan framgår dock att garderoberna på sidan 206 har en bredd om 800 mm istället för 600 mm som regionen efterfrågat under denna position. Produkten i prislistan är därmed inte densamma som Kinnarps har offererat. På position tio har Kinnarps, i enlighet med kravet för positionen, offererat en lådinsats med tre lådor. Regionen påstår att denna produkt återfinns på sidan 238 i Kinnarps ordinarie prislista. Produkten på sidan 238 i

prislistan har emellertid endast två lådor och är därmed inte samma produkt som Kinnarps offererat.

Regionen anför i huvudsak följande. Anbudsgivarna ska ange bruttopriser och rabattsats samt pris efter avdragen rabatt. De bruttopriser som anges ska beräknas utifrån tillverkarens senast kända officiella svenska prislista. Anbudsgivarna har ombetts att prissätta varje artikel för sig. I de fall leverantören inte kunde hänvisa till bifogad prislista skulle ett utdrag ur anbudsgivarens prisdatabas bifogas. Möjlighet att använda prisdatabas fanns således endast om produkten inte återfanns i den senast kända prislistan. Under utvärderingen har det framkommit att Kinnarps offererat produkter prissatta enligt utdrag ur prisdatabasen trots att produkterna fanns i ordinarie prislista. För typrum ett, som omfattar tio produkter, har fem otillåtna hänvisningar till prisdatabas gjorts. Regionen kan inte se att det skulle vara någon uppenbar skillnad på offererade produkter, inte heller artikelnumret ger sken av att det skulle finnas en faktisk skillnad eftersom endast ett mellanslag differentierar det angivna artikelnumret i prisdatabasen jämfört med det som återfinns i den officiella prislistan. Priserna som har angivits genom prisdatablad är totalt 6 371 kr lägre jämfört med priserna i den officiella prislistan för motsvarande produkter. Exempelvis har bolaget på position tre offererat en förvaringsmöbel bestående av en öppen övre del med ett hyllplan och en nedre skåpsdel med dörrar och hyllplan. Av hela möbeln är det endast sockeln som inte återfinns i bolagets officiella prislista men ändå väljer bolaget att prissätta hela möbeln enligt utdrag från prisdatabas, vilket strider mot krav om prissättning. Detta visar att bolaget kringgått obligatoriska krav om att bruttopriser ska anges enligt tillverkarens senast kända prislista. Syftet torde vara att hålla nere jämförelsepriset på typrummet och därmed kunna hålla nere den rabattsats på vilket regionen kommer att handla övrigt sortiment på under avtalstiden.

Upphandlingsdokumenten

I punkt 6.2.1 i upphandlingsdokumenten anges följande.

6.2.1 Ekonomiskt mest fördelaktiga



Region Halland kommer att anta en leverantör.

Utvärdering utgår från summering av de typrum som presenterats i prisbilagan , rum 1-3. Den anbudsgivare som lämnat lägst totalpris på alla tre typrum i kolumn "Pris efter rabattavdrag" kommer att antas.

Typrummen är endast upprättade för att skapa en kostnadsjämförelse mellan anbudena. I typrummen skall anbudsgivaren ange rabattsats som sedan skall gälla samtliga i samma serie ingående möbler under avtalstiden.

Angivna bruttopriser skall beräknas utifrån tillverkarens senaste kända officiella svenska prislista.

Med officiell prislista menas den prislista som senast var publicerad 2018-10-31.

I punkt 6.2.2 i upphandlingsdokumenten anges följande.

6.2.2 Prisbilaga



Alla priser skall anges netto i svenska kronor exklusive mervärdesskatt.

Priserna skall anges i bilagan "Prisbilaga, Bilaga 1" och anges i den enhet som redovisas i bilagan. I övrigt gäller vad som anges i bilagan.

Se även administrativa kontraktsvillkor för pris- och leveransvillkor.

Erbjudanden i form av paket- eller kombinationsrabatter kommer inte att värderas och inte heller rabatterbjudanden som innebär gratisleveranser.

I prisbilagan anges bl.a. följande

Prissättning av typrummet, skall följa nedanstående mallar.

Varje produkt skall prissättas var för sig, dessutom skall anbudsgivarens artikelnummer på prissatt produkt anges samt på vilken sida i prislistan produkten återfinns. I de fall leverantören inte kan hänvisa till bifogad prislista skall ett utdrag ur leverantörens prisdatabas bifogas. Denna skall innehålla artikelnummer och bruttopris på produkter.

I prisbilagan anges att bl.a. följande produkt ska offereras (typrum ett, position tre)

Förvaring med sidogående dörrar nedre del 2xA4, öppet upptill, totalt 4 hyllplan, avvikande färg på stomme inkl hyllplan och sockel (ex. ljusgrå) skjutdörrar B= ca 800 D= ca 400 mm. H= ca 1600 mm. Hyllplan i träutförande.

Förvaltningsrättens bedömning

Av upphandlingsdokumenten framgår att anbudsgivare ska prissätta produkter i tre olika typrum. Varje produkt ska prissättas var för sig och hänvisning till artikelnummer samt på vilken sida i prislistan produkten återfinns ska anges. Om leverantören inte kan hänvisa till bifogad prislista får hänvisning till leverantörens prisdatabas göras.

Kinnarps har hänvisat till prisdatabas avseende position tre, fem, sju, nio och tio i typrum ett. Regionen har gjort gällande att Kinnarps har agerat i strid med det obligatoriska kravet avseende prissättning eftersom produkterna som bolaget offererat på dessa positioner finns i bolagets officiella prislista. Kinnarps har gjort gällande att offererade produkter inte är motsvarande de av regionen utpekade produkterna i den officiella prislistan.

När det gäller position tre har regionen anfört att Kinnarps hänvisat till prisdatabas trots att fyra av fem delar av förvaringsmöbeln finns i den officiella prislistan. Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att det inte framgår annat än att ett totalpris ska anges för varje produkt. Det framgår således inte att anbudsgivarna ska ange separata priser för de olika delarna av en produkt, så som sockel, hyllplan, dörrar osv. Kinnarps har offererat en förvaringsmöbel som har en sockel i mörkgrå laminat. Av de sidor i den officiella prislistan som regionen och Kinnarps hänvisat till framgår att den aktuella sockeln endast finns i vitt laminat. Den förvaringsmöbel som regionen hänvisat till i den officiella prislistan kan således inte motsvara den förvaringsmöbel som Kinnarps offererat. Det framgår inte annat än att Kinnarps haft skäl att hänvisa till prisdatabas avseende position tre. Att delar av den offererade förvaringsmöbeln finns i den officiella prislistan medför ingen annan bedömning.

Av de prisdatablad som bifogats till Kinnarps anbud framgår att även produkterna på position fem och nio är skåpkombinationer med sockel i mörkgrå laminat. Inte heller avseende dessa positioner återfinns de möbler som Kinnarps offererat på de sidor regionen hänvisat till i den officiella prislistan. Det framgår således inte annat än att Kinnarps haft skäl att hänvisa till prisdatabas avseende position fem och nio.

Avseende position sju och tio har regionen gjort gällande att Kinnarps hänvisat till prisdatabas trots att motsvarande produkter finns i den officiella prislistan. På position sju har Kinnarps offererat en garderob som är 600 mm bred i enlighet med förfrågningsunderlaget. Av de sidor i den officiella prislistan som regionen och Kinnarps hänvisat till framgår att den garderob som finns där är 800 mm bred. Den garderob som regionen hänvisat till i den officiella prislistan är således inte motsvarande den garderob som Kinnarps offererat. Det framgår således inte annat än att Kinnarps haft skäl att hänvisa till prisdatabas avseende position sju. På position tio har Kinnarps offererat en lådinsats som har tre lådor i enlighet med förfrågningsunderlaget. Av de sidor i den officiella prislistan som regionen och Kinnarps hänvisat till framgår att den lådinsats som finns där har två lådor. Den lådinsats som regionen hänvisat till i den officiella prislistan är således inte motsvarande den lådinsats som Kinnarps offererat. Det framgår således inte annat än att Kinnarps haft skäl att hänvisa till prisdatabas avseende position tio.

Sammanfattning

Förvaltningsrätten har ovan konstaterat att de produkter som Kinnarp offererat på position tre, fem, sju, nio och tio i typrum ett inte motsvarar de produkter som regionen pekade ut i den officiella prislistan. Det framgår således inte annat än att bolaget haft skäl att hänvisa till prisdatabas avseende dessa produkter. Det har således varit felaktigt av regionen att förkasta Kinnarps anbud med motiveringen att bolaget felaktigt hänvisat till prisdatabas. Vid dessa omständigheter får bolaget anses ha lidit eller riskerat att lida skada på

grund av regionens agerande. Det finns således skäl för ingripande enligt LOU.

Enligt förvaltningsrättens mening har bristen inte påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede och det är därför tillräckligt att förordna om rättelse av upphandlingen. Regionen har yrkat att rätten ska besluta att utvärderingen görs om och att Kinnarps anbud ska delta i enlighet med regionens beräkningar. Regionens yrkande går utöver vad förvaltningsrätten har möjlighet att pröva och ska således lämnas utan avseende. Upphandlingen ska därmed rättas på så sätt att en ny anbudsutvärdering ska genomföras varvid anbudet från Kinnarps inte får förkastas på den grund som skett.

Hur man överklagar, se bilaga (FR-05).

Eva Karlsson Helghe
rådman



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.