



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I LULEÅ**

**DOM**  
2016-12-02  
Meddelad i Luleå

Mål nr  
2296-16

**SÖKANDE**

Grolls AB, 556084-1784  
Box 4154  
422 04 Hisings Backa

Ombud: Fredrik Hacker  
Grolls AB  
Box 4154  
422 04 Hisings Backa

**MOTPART**

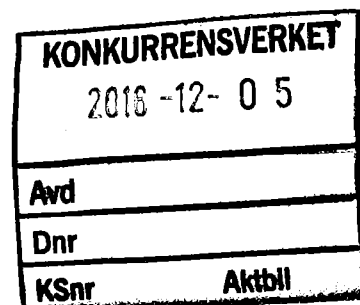
Piteå kommun  
Svartuddsvägen 1  
941 85 Piteå

**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.



## BAKGRUND

Piteå kommun (kommunen) har genom förenklat förfarande upphandlat ramavtal ”Klädbidrag äldreomsorgen 2016 57/16”.

Av tilldelningsbeslutet den 4 november 2016 framgår att Mynta Profil & Present AB antagits som leverantör. I upphandlingsprotokollet anges att Grolls AB var en av tre anbudsgivare men bolagets anbud bedömdes inte uppfylla de obligatoriska kraven i upphandlingen.

## VAD PARTERNA FRAMFÖR

**Grolls AB** ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att ny utvärdering görs, varvid bolagets anbud ska utvärderas och framför sammanfattningsvis följande.

Enligt kravspecifikationen ska arbetskläder för position 2 erbjudas i storlekarna XS-XXL och Grolls AB har svarat att bolaget kan erbjuda storlek XS från och med den 1 januari 2017.

Vidare ska arbetskläder för position 8 erbjudas i storlekarna XS-4XL samt ha nyckelhållare och väga 180 gram per kvadratmeter. Grolls AB har i ett e-postmeddelande svarat kommunen att de av bolaget offererade plaggen innehåller nyckelhållare samt att vikten är den efterfrågade. Vidare att Grolls vid nästa produktion, senast från och med den 1 januari 2017, kan tillhandahålla storlek 4XL. I nuläget kan bolaget erbjuda storlek 4XL för beställning.

Grolls AB:s anbud uppfyller de i upphandlingen ställda kraven.

**Kommunen** motsätter sig bifall till Grolls AB:s ansökan och framför sammanfattningsvis följande.

I förfrågningsunderlaget har kommunen angett att avtalsperioden gäller för år 2016. Vidare framgår av punkten 2.2 i förfrågningsunderlaget att anbud lämnas på alla delar av upphandlingen. Det framgår vidare att minst 8 av totalt 9 artiklar angivna i anbudsspecifikationen ska vara offererade och möta samtliga ska-krav ställda på artiklarna. Om offererade artiklar understiger 8 stycken, inklusive eventuella artiklar som underkänts av kommunen och fått belastningspris, kommer anbudet inte att gå vidare i utvärderingen.

Grolls AB har uppgett i sitt anbud att bolaget inte kunde offerera efterfrågade storlekar på position 2 och 8. Samtliga efterfrågade produkter kunde endast erbjudas från och med den 1 januari 2017. Denna reservation i anbudet står i strid med kommunens ställda krav. Grolls AB har lämnat ett orent anbud.

Med anledning av att den av Grolls AB offererade artikeln för position 8 varken uppfyllde kravet på nyckelhållare eller vikt kontaktade kommunen bolaget via e-post. Grolls AB svarade att de hade adderat storlekarna i sortimentet och att de skulle inkomma i samband med nästa inköpsorder. Kommunen bedömde att svaret från Grolls AB var otydligt och ville förtydliga vad bolaget menade med "nästa inköpsorder". Kommunen kontaktade därför Grolls AB:s kundservice via telefon den 28 oktober 2016 och fick information om att bolaget under avtalsperioden inte kunde tillhandahålla storlekarna som efterfrågats gällande position 2 och 8. Vidare framgick även att artikeln avseende position 8 inte hade nyckelhållare och att materialet endast vägde 170 gram per kvadratmeter. Kommunen informerades vidare om att i det fall att ytterligare storlekar skulle tillföras sortimentet skulle detta ta lång tid och att leverans inte skulle hinna ske under år 2016.

Kommunen har därmed Grolls AB möjligheten att förtydliga sitt anbud varpå kommunens undersökningsplikt måste anses vara uppfylld. Grolls AB anför nu i förvaltningsrätten att bolaget kan tillhandahålla de saknade storlekarna senast från och med den 1 januari 2017 och att bolaget i nuläget kan erbjuda storlek 4XL för beställning. Detta ändrar dock inte kommunens bedömning. Beställning kan inte likställas med leverans av de efterfrågade storlekarna under år 2016. Av punkten 6.9 (Leveransvillkor och leveranstid) i förfrågningsunderlaget har angetts att leveranstid är 7 arbetsdagar för standardartiklar (upphandlat sortiment). Grolls AB har således ingen möjlighet att leverera enligt kommunens krav. Det faktum att Grolls AB lämnat ett orent anbud som inte uppfyller ska-kraven medför att kommunen med stöd av praxis och de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU varit förhindrad att utvärdera bolagets anbud.

Förvaltningsrätten har berett Grolls AB möjlighet att yttra sig över kommunens yttrande i målet men bolaget har inte hörts av.

### **SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

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 iakttas.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande enheten 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.

Av Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69 framgår att

som huvudprincip i mål om offentlig upphandling bör krävas att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt anger vilka omständigheter denne grundar sin talan på. Förvaltningsrätten är således bunden av de omständigheter sökanden har lagt till grund för sin talan.

Grolls AB gör gällande att bolagets anbud uppfyller de obligatoriska kraven i upphandlingen, varför det har varit felaktigt av kommunen att förkasta anbudet.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav inte ska beaktas vid utvärderingen. En upphandlande myndighet har långtgående frihet att bestämma hur förfrågningsunderlaget utformas under förutsättning att detta inte strider mot LOU:s bestämmelser eller de gemenskapsrättsliga principer som bär upp lagen.

Av **punkten 1.3** i förfrågningsunderlaget framgår att avtal kommer att gälla för år 2016 och från och med avtalstecknande (preliminär avtalsstart under kvartal 4 år 2016).

I **punkten 2.2** anges att anbud ska lämnas på alla delar av upphandlingen samt att minst 8 av totalt 9 artiklar angivna i anbudsspecifikationen ska vara offererade och möta samtliga ska-krav ställda på artiklarna. Observera att om offererade artiklar understiger 8 stycken, inklusive eventuella artiklar som underkänts av kommunen och belastningspris, kommer anbudet inte att gå vidare till utvärderingen.

I **punkten 6.9** anges att leveranstid är 7 arbetsdagar för standardartiklar (upphandlat sortiment).

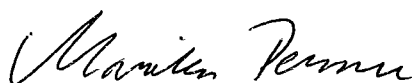
Förvaltningsrätten konstaterar att det av utredningen i målet framgår att Grolls AB, under år 2016, inte kan leverera samtliga önskade storlekar vad gäller positionerna 2 och 8. Bolaget har anfört att de aktuella storlekarna kan levereras från och med den 1 januari 2017. Bolaget måste följaktligen anses ha lämnat en reservation i förhållande till vad som föreskrivs i förfrågningsunderlaget. Redan mot bakgrund av vad här framkommit anser förvaltningsrätten att Grolls AB inte förmår att leverera i enlighet med kommunens krav. Kommunen har därför rätteligen förkastat Grolls AB:s anbud.

Av vad som därutöver framkommit i den utredning som presenterats i förvaltningsrätten drar förvaltningsrätten slutsatsen att kommunen även haft fog för sin bedömning att Grolls AB:s anbud inte uppfyllt kravet för position 8 avseende nyckelhållare och vikt.

Grolls AB har således inte framfört något som visar att kommunen brutit mot bestämmelserna i LOU eller de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna när den förkastat bolagets anbud. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

#### **HUR MAN ÖVERKLAGAR**

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i formulär DV 3109/1 C LOU (se bilaga).



Marika Pernu

Carola Andersson har föredragit målet.