



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 33

DOM
2016-05-20
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
7664-16

SÖKANDE

Form & Miljö Sweden AB, 556481-7285
Vindragarvägen 1
117 50 Stockholm

MOTPART

Stockholms stad
Utbildningsnämnden
Box 7005
121 62 Stockholm

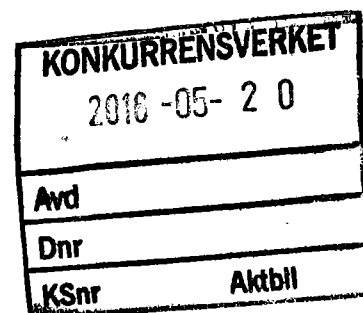
Ombud: Stadsadvokat Gustaf Swedlund
Stadsledningskontoret
Juridiska avdelningen
Hantverkargatan 3 A, 2 tr
105 35 Stockholm

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Form & Miljö Sweden AB:s ansökan om överprövning.



Dok.Id 731565

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se
www.domstol.se/forvaltningsratt

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Stockholms stad genom dess utbildningsnämnd genomför en upphandling som avser ett avrop genom förnyad konkurrensutsättning enligt SKL Kommentus Inköpscentrals (SKI) ramavtal *Möbler 2013, projektnummer 5831 Anbudsområde B – Möbler för skola* (Ramavtalet). Enligt tilldelningsbeslutet den 1 april 2016 avser Stockholm stad tilldela anbudsgivaren AJ Produkter AB kontrakt.

Form & Miljö Sweden AB (Form & Miljö) yrkar i första hand att upphandlingen rättas på så sätt att ny utvärdering genomförs varvid AJ Produkter AB:s anbud inte tas i beaktande, vilket i sin tur innebär att det av Form & Miljö ingivna anbudet anses utgöra det ekonomiskt mest fördelaktiga och därmed utgör det vinnande anbudet. I andra hand yrkas att upphandlingen görs om.

Stockholms stad bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av likabehandlingsprincipen, som kommer till uttryck i 1 kap. 9 § (2007:1091), LOU, följer att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, så kallade ska-krav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet.

Form & Miljö gör gällande att AJ Produkter AB i den förnyade konkurrensutsättningen bilagt en bruttoprislista till sitt anbud som erbjuder sju produkter som inte finns i AJ Produkter AB:s grundläggande anbud och därmed sannolikt inte heller kunnat ingå i deras officiella utbud. Det strider mot förfrågningsunderlagets ska-krav.

Av förfrågningsunderlaget till Ramavtalet framgår att anbudsgivaren ska ange sina offererade priser i prisbilaga för varje typfall (avsnitt 3.3). Vidare framgår att produktblad ska bifogas anbudet för varje offererad produkt och att respektive produkt uppfyller ställda utformningskrav m.m. (avsnitt 3.5). När ramavtal tecknats ska ramavtalsleverantören upprätta en avropsprislista som ska godkännas av SKI (avsnitt 3.6). Med anbudet ska en officiell prislista bifogas. Med officiell prislista avses bruttoprislista, listprislista, ÅF-prislista eller motsvarande. Speciellt framtagna bruttoprislistor för denna upphandling accepteras inte (avsnitt 3.7). Den till anbudet bifogade bruttoprislistan ska användas mot övriga kunder inom samma kundkategori, dvs. den ska inte vara unik för SKI. Syftet är att förmånsnivån ska kunna kontrolleras i anbudet och att den upprätthålls under hela ramavtalsperioden. Offererade produkter i anbudet och produkterna i avropsprislistan ska finnas med i den officiella prislistan.

Stockholms stad medger att vissa av de möbler som AJ Produkter AB har offererat i avropet inte fanns med i AJ Produkter AB:s ursprungliga bruttoprislista/avropslista som bolaget gav in i samband med att Ramavtalet upphandlades. Av förfrågningsunderlaget, avsnitt 3.6, framgår dock att sortimentstillägg får ske sex månader efter Ramavtalets ikraftträdande. AJ Produkter AB har kompletterat sin bruttoprislista med nya produkter. I den kompletterande bruttoprislistan finns även de sju produkter som Form & Miljö har ifrågasatt.

Förvaltningsrätten anser mot denna bakgrund att det inte finns något skäl för ingripande enligt LOU på denna grund.

Vidare anför Form & Miljö att dessa sju produkter ingår i Form & Miljös officiella produktutbud. Det finns inget avtal som skulle möjliggöra leverans av nämnda produkter mellan Form & Miljö och AJ Produkter AB varför det saknas möjlighet för AJ Produkter AB att kunna erbjuda dessa produkter i

upphandlingen. Eftersom avtal om leverans och samarbete saknas finns det således heller ingen möjlighet för AJ Produkter AB att i praktiken leverera – eller ge utfästelser om sådan leverans – av dessa produkter. Det saknas därmed grundläggande förutsättningar för avtalets uppfyllande. Åberopande av annans produkter kan därtill direkt jämföras med åberopande av annans kapacitet för vilket upphandlingsrätten ställer krav på åtagande (11 kap. 12 § LOU). Att Stockholms stad valt att bortse från detta strider inte bara mot likabehandlingsprincipen utan är dessutom i strid med direktiven om upphandling vari sägs att tillämpningen inte får ske i strid med nationell rätt samt andra direktiv, såsom marknadsföringslagen (2008:486) och direktiv 2005/29/EG om otillbörliga affärsmetoder.

Av kammarrättspraxis framgår att en upphandlande myndighets utredningsskyldighet normalt sett inte kan anses sträcka sig längre än att en jämförelse ska göras mellan uppgifterna i anbuden och de krav som har angetts i förfrågningsunderlaget. Någon skyldighet att också kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga kan således inte anses föreligga om det inte finns anledning att ifrågasätta uppgifterna. Om uppgifter blir kända först i samband med en överprövningsprocess måste dessa uppgifter däremot beaktas vid bedömningen av om en leverantör uppfyller ställda skakrav (jfr Kammarrätten i Göteborgs dom den 18 december 2009 i mål nr 4904-09).

Med anledning av de uppgifter som har blivit kända i samband med att bolaget försökt få till stånd en ändring av tilldelningsbeslutet har Stockholms stad ställt kompletterande frågor till AJ Produkter AB. Det svar som har kommit in har inte förändrat Stockholms stads bedömning att AJ Produkter AB uppfyller de aktuella kraven. AJ Produkter AB har i svaret till Stockholms stad bekräftat att de kommer att leverera även de sju ifrågasatta produkterna.

Något krav på att styrka tillgången till offererade produkter har inte ställts upp i upphandlingen och följer enligt förvaltningsrätten inte av LOU. Mot bakgrund av de svar som AJ Produkter AB lämnat till Stockholms stad anser förvaltningsrätten att vad Form & Miljö anfört inte heller i detta avseende visar att staden handlat i strid med LOU vid prövningen av AJ Produkter AB:s anbud. Det finns därmed enligt förvaltningsrätten inte något skäl för ingripande enligt LOU. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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



Klas Granlund

Förvaltningsrättsfiskal

Tobias Fredriksson har handlagt målet.



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.