



SÖKANDE

Mer i Textil & Reklam Östersund AB, 556291-2278
Henrik Wahlstedt
Chaufförvägen 23
831 48 Östersund

MOTPART

Försvarets materielverk
115 88 Stockholm

SAKEN

Ansökan om offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2016-08-30	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Mer i Textil & Reklam Östersund AB:s ansökan om överprövning.

YRKANDEN M.M.

Försvarets Materielverk (FMV) genomför en upphandling genom förnyad konkurrensutsättning enligt Kammarkollegiets avtal 96-5-2013 "Profil- och presentartiklar" (Dnr. 16FMV7666-7:1). Enligt avropsförfrågan avser FMV att anta det anbud som uppfyller samtliga krav och vars varukorg har det ekonomiskt mest fördelaktiga priset. I tilldelningsbeslut den 8 juni 2016 beslutar FMV att tilldela anbudsgivaren Roupez Profile Collection AB kontrakt.

Mer i Textil & Reklam Östersund AB (Bolaget) ansöker om överprövning och yrkar i första hand rättelse på så sätt att bolagets anbud tas upp till prövning och i andra hand att upphandlingen görs om. Bolaget anför i huvudsak följande. Bolagets anbud har inte kvalificerats eftersom FMV ansett att ett anbudsprov inte uppfyllt uppställt ska-krav. Denna bedömning är inte riktig utan produkten uppfyller ska-kravet. Prover från samma leverantör, Orrefors, har ansetts uppfylla kravet när andra anbudsgivare levererat samma produkt. Testningen förefaller ha genomförts godtyckligt. Andra anbudsgivares anbudsprov från samma leverantör har ansetts uppfylla kravet. Testningen förefaller ha genomförts godtyckligt. Bolaget har offererat lägst pris i upphandlingen. Om anbudet hade kvalificerats torde bolaget ha vunnit upphandlingen. Bolaget har därför riskerat att lida skada till följd av att FMV har genomfört utvärderingen i strid med lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU.

FMV anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Bolagets anbud uppfyller inte de krav som uppställts. Av avropsförfrågan framgår att FMV har uppställt krav på att anbudsprov i form av en valfri ofärgad glasprodukt som graverats med Försvarmaktens vapen ska bifogas till anbudet. Vidare framgår att vapnet ska graveras med ca 20 mm bredd. Meris anbudsprov har underkänts på två grunder. Anbudsprovets gravyr är endast 7 mm bred och

gravvyn är av bristande kvalitet eftersom den är hackigt utförd. FMV har därför vid utvärderingen bedömt att bolagets anbudsprov ska underkännas. Likabehandlingsprincipen inom offentlig upphandling innebär att alla leverantörer måste behandlas lika och i enlighet med vad som framgår av avropsförfrågan. Kravet på 20 mm bred gravvyr på anbudsprovet är uppställt för att möjliggöra en grundlig kontroll av kvaliteten vid utvärderingen. Försvarmaktens vapen, som ska graveras, är detaljrikt. En hög kvalitet på gravvyn är en väsentlig del av Försvarmaktens profil- och presentprodukter. En avvikelse i bredd med närmare 65 % mot vad som efterfrågas kan inte anses rimligt. Anbudet kan på därför inte godtas utan risk för att likabehandlingsprincipen överträds. FMV har behandlat de anbudsprover som lämnats in lika. Endast anbudsprov där gravvyn har varit 20 mm bred och av god kvalitet har godkänts vid utvärderingen. Det har inte varit fråga om någon skönsmässig bedömning. FMV har genomfört upphandlingen i enlighet med LOU och de grundläggande principerna. Metoden som har använts har varit transparent och innebär att en likabehandlande bedömning av anbuderna har kunnat göras. Alla rimligt välinformerade och normalt omsorgsfulla leverantörer har kunnat tolka kraven på det sätt som var avsett. Det saknas därför även grund för att upphandlingen ska göras om.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Upphandlande myndigheter ska 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. (1 kap. 9 § LOU)

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av dessa principer eller mot någon annan bestämmelse i LOU 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. (16 kap. 6 § LOU)

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller samtliga krav som uppställts inte ska beaktas vid utvärderingen. Kraven måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet.

Fråga i målet är om FMV rätteligen har uteslutit bolagets anbud på den grunden att det inte uppfyller ska-kravet avseende anbudsprovet.

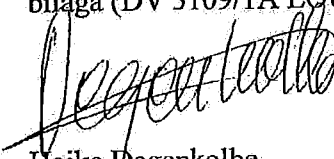
I punkten 3.2 i avropsförfrågan, under rubriken utvärderingskriterier, framgår att FMV kommer att anta det anbud som uppfyller samtliga krav och vars varukorg har det ekonomiskt mest fördelaktiga priset. I punkten 3.2.1 under rubriken anbudsprover anges att anbudsprover ska lämnas enligt sammanställning och att utvärdering görs enligt beskrivning. Av beskrivningen framgår bl.a. att valfri ofärgad glasprodukt som graverats med Försvarmaktens vapen ska skickas in samt att vapnet skall graveras med bredd ca 20 mm. Det framgår även att kvaliteten på gravyren kommer att utvärderas.

Förvaltningsrätten anser att det av ingivna bilder framgår att bolagets gravyr av Försvarmaktens vapen på det aktuella anbudsprovet uppgår till ca 7 mm. FMV har också gjort bedömningen att gravyren i sig har brustit i kvalitet eftersom den har utförts på ett hackigt sätt. Dessa uppgifter har inte motsagts av bolaget. Mot bakgrund av att gravyrens bredd endast uppgår till ca 7 mm, samt att gravyrens kvalitet har bedömts vara bristfällig, anser förvaltningsrätten att det aktuella varuprovet inte kan anses uppfylla de krav som ställts i avropsförfrågan. Förvaltningsrätten finner därför att FMV har haft fog för att utesluta bolagets anbud från vidare utvärdering. Skäl för

ingripande enligt LOU föreligger därmed inte. 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).



Haïke Degenkolbe
Rådman

Stina Wesslau har föredragit 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.