



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I MALMÖ**  
 Avdelning 1

**DOM**  
 2019-11-25  
 Meddelad i Malmö

Mål nr  
 11592-19

**SÖKANDE**

Tunstall AB, 556135-1197  
 Box 9028  
 200 39 Malmö

**MOTPART**

Östra Göinge kommun  
 Storgatan 4  
 289 41 Broby

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2019-11-25	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår Tunstall AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 533660

**Postadress**  
 Box 4522  
 203 20 Malmö

**Besöksadress**  
 Kalendegatan 6

**Telefon**  
 040-35 35 00  
**E-post:** kansli1.fma@dom.se  
 www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

**Telefax**

**Expeditionstid**  
 måndag—fredag  
 08:00—16:00

## BAKGRUND

Östra Göinge kommun (kommunen) genomför genom förnyad konkurrensutsättning en upphandling avseende Trygghetslarm 2019, dnr KS 2019/00987. Enligt tilldelningsbeslutet har kommunen tilldelat Doro AB kontrakt. Anbudet från Tunstall AB (Tunstall) har förkastats eftersom anbudet inte bedömts uppfylla samtliga obligatoriska krav i upphandlingen.

## YRKANDE OCH INSTÄLLNING

**Tunstall** ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen rättas på så sätt att Tunstall tilldelas kontrakt. Som grund för talan anförs i huvudsak följande.

Kommunen har vid utvärderingen av inlämnade avropssvar felaktigt valt att diskvalificera Tunstall. Det är riktigt att Tunstall i sitt avropssvar har lämnat olika designer på armband. Det är också korrekt att kommunen har kravställt att minst två olika designer på larmknappar ska tillhandahållas. Kommunen har dock inte på något sätt i underlaget definierat vad kommunen menar med design. Det gäller även för ramavtalet. Det betyder att anbudsgivaren kan göra sin egen tolkning av vad som menas med design.

Kommunen har genom felaktig diskvalificering fråntagit Tunstall tilldelning av uppdraget då Tunstall har lämnat lägsta anbudspris.

**Kommunen** bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande.

I ramavtalet som ligger till grund för upphandlingen är bland annat ordet larmknapp definierat. Larmknapp har definierats enligt följande. *Larmknapp – avser en bärbar trådlös knapp som vid knapptryckning aktiverar en trygghetstelefon som kopplar upp sig mot en larmmottagning för att larma.*

Kommunen har i sin avropsförfrågan avsnitt 4.6.2 punkten 4 ställt följande krav: *Minst två olika varianter (designer) på larmknappar ska tillhandahållas.* Utifrån ramavtalets definition av larmknapp och kommunens ovanställda krav kan det inte anses otydligt vilket krav kommunen ställer. Anbudsgivaren har därmed inte utrymme att göra en annan tolkning än att designen ska avse själva larmknappen.

Tunstall har i sitt anbud enbart uppvisat olika varianter/designer på själva armbandet som används för att bära larmknappen och inte olika varianter/designer av själva larmknappen. Ställt ska-krav är därmed inte uppfyllt och Tunstall har rätteligen diskvalificerats från fortsatt utvärdering.

#### **SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU 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 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen, och på talan av leverantör, som lidit eller kan komma att lida skada, beslut att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan en rättelse gjorts.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Inledningsvis konstaterar förvaltningsrätten att vid överprövning av en upphandling är domstolen inte bunden av sökandens yrkanden, utan ska bedöma vilket ingripande enligt LOU de omständigheter som sökanden åberopar ska föranleda. I första hand prövas regel omständigheter som vid ett bifall skulle leda till att upphandlingen ska göras om.

Tunstall har, som det får förstås, invändningar på att kravet på design inte är tydligt vilket innebär att anbudsgivarna kan tolka kravet på design som de själva vill. Av upphandlingsdokumentet avsnitt 4.6.2 punkten 4 framgår att kommunen ställt följande krav: *Minst två olika varianter (designer) på larmknappar ska tillhandahållas*. Förvaltningsrätten anser att av kravet får anses tillräckligt tydligt att det är olika varianter på själva larmknappen som anbudslämnaren ska lämna. Det föreligger därmed inte grund för ingripande i upphandlingen på grund av vad Tunstall anfört i detta avseende.

Tunstall gör vidare gällande att Tunstall uppfyller det aktuella kravet i avsnitt 4.6.2 och därför rätteligen borde ha tilldelats kontrakt. Tunstall har offererat olika varianter/designer på själva armbandet och inte olika varianter/designer av själva larmknappen. Kommunen har därför haft fog för att förkasta Tunstalls anbud. Skäl för ingripande i upphandlingen föreligger därmed inte och ansökan om överprövning ska avslås.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (FR-05)

Bertil Idarsson

Ulrika Skogler har föredragit målet.



## Hur man överklagar

FR-05

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

### 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 nyårs-afton, 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.

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

### 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 rättstillämpningen.
- 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](http://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.