



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2011-11-28
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 20108-11
 Enhet 12

SÖKANDE

Smiling Faces Sverige AB, 556133-1637
 Kungsbron 19
 111 22 Stockholm

Ombud: Advokat Eva Kullberg Tideman och jur.kand. Gustaf Svenhed
 Eversheds Södermarks Advokatbyrå AB
 Box 14055
 104 40 Stockholm

MOTPART

Riksgälden
 103 74 Stockholm

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2011-11-28	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Smiling Faces Sverige AB: ansökan om överprövning.

Dok.Id 181038

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Riksgälden har genomfört en upphandling av vendingtjänster avseende kaffeautomater (dnr 2011/579). Riksgälden har i tilldelningsbeslut den 29 september 2011 angett att endast en anbudsgivare kvalificerats sig till utvärderingen genom att uppfylla alla skall-krav i förfrågningsunderlaget. Denna anbudsgivare var inte Smiling Faces Sverige AB (nedan benämnd bolaget).

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin talan anförs bl.a. följande. Vinnande anbud uppfyller inte samtliga skall-krav i förfrågningsunderlaget och borde därför inte ha antagits. Detta framgår dels av till anbudet fogade produktblad, dels av maskinernas användarmanual. Det vinnande anbudet har dock i anbudet markerat att de uppfyller samtliga ställda skall-krav. I det vinnande anbudet finns kaffemaskin benämnd automat 2 – 3 ”Coffee Queen Tower” Maskinen uppfyller inte följande skall-krav i förfrågningsunderlaget.

5.2.1.1. Skall ha koppsensor och inte bereda dryck om kopp saknas på avsedd plats.

5.2.1.1. Skall vara utrustad med filter av stål eller annat material för flergångsbruk.

5.2.1.1. Skall ha en sumptunna med kapacitet som är större än vad som produceras av det kaffe som finns i påfyllningsbehållaren.

5.2.3. Skall vara utrustad med funktion för att sänka vattentemperaturen under vissa tider. Energisparfunktionen skall vara aktiverad vid leverans av automaten.

Inte heller automaterna 4 – 8 ”Siro Filter” uppfyller krav 5.2.1.1. Skall vara utrustad med filter av stål eller annat material för flergångsbruk. Detta framgår av maskinernas manual.

Bolaget har lidit eller riskerat att lida skada genom att ett anbud som inte uppfyllt kraven i förfrågningsunderlaget antagits. Eftersom inget anbud uppfyllt kraven borde upphandlingen ha gjorts om.

Riksgälden bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. I det vinnande anbudet har tydligt angivits att samtliga automater uppfyller samtliga i anbudsförfrågan ställda skall-krav. Vidare framgår det av förtydligandet att de i anbudet bifogade produktbladen avser standardutförande. Eftersom någon vikt inte kunde läggas vid den information som inkluderats i produktbladen, kunde produktbladens innehåll inte utgöra grund för Riksgäldens bedömning av huruvida skall-kraven avseende automat 2 – 3 uppfyllts eller inte. De i målet aktuella kraven har karaktären av ett särskilt kontraktsvillkor i den meningen att det ska bekräftas av anbudsgivaren, men måste uppfyllas först när leverans sker. De åberopade användarmanualerna ingick inte det vinnande anbudet och hade, med beaktande av den strikta begränsning som råder vad gäller kontroll av inkomna anbud, inte kunna utgöra grund för bedömning i upphandlingen.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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.

I 16 kap. 5 § LOU anges följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller 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.

Förfrågningsunderlaget

Under rubriken ”5.2. Krav på tjänsten” anges bl.a. följande.

5.2.1.1. samtliga automater:

- Skall inte bereda dryck om kopp saknas på avsedd plats.
- Skall vara utrustad med filter av stål eller annat likvärdigt material för flergångsbruk.
- Skall ha en sumptunna med kapacitet som är större än vad som produceras av det kaffe som finns i påfyllningsbehållaren.
- Skall ha ett system som tar hand om vätskespill.
- 5.2.3. Skall vara utrustad med funktion för att sänka vattentemperaturen under vissa tider. Energisparfunktionen skall vara aktiverad vid leverans av automaten.

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om Riksgälden har antagit ett anbud som inte uppfyller de i förfrågningsunderlaget ställda kraven avseende vissa funktioner rörande kaffeautomater.

Varken i LOU, i dess förarbeten eller i rättspraxis finns stöd för att en upphandlande myndighet är skyldig att kontrollera om uppgifterna som lämnats i ett anbud avseende de krav som ställs på det upphandlande föremålet är riktiga. Enligt förvaltningsrätten måste en upphandlande enhet kunna utgå från de uppgifter som lämnas i ett anbud, under förutsättning att de inte framstår som helt orimliga, och att inte oklarheter framkommer till dess att tilldelningsbeslut fattas.

Vinnande anbudsgivare har i sitt anbud angett att de uppfyller de i förfrågningsunderlaget uppställda kraven. Till anbudet har även produktblad avseende de aktuella maskinerna fogats. I till anbudet fogat förtydligande anges att samtliga offererade maskiner uppfyller de krav som ställs under punkt 5.2.1 och att produktbladen avser standardutförande. Vad gäller energisparfunktionen anges i företagsintyg att samtliga motsvarande automatkraftkrav 1-8 i förfrågningsunderlaget är inprogrammerade med energispar-

funktion. Undantaget maskin 2 & 3 som efter användning slås av. Dessa uppgifter innebär enligt förvaltningsrättens bedömning att det inte funnits skäl för Riksgälden att ifrågasätta vinnande anbuds uppgift om de uppfyller samtliga skall-krav. Med hänsyn härtill ska bolagets ansökan om överprövning avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1A LOU)

Ann-Jeanette Eriksson
rådman

Handläggare föredraganden Peter Collert



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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

DV 3109/1A LOU