



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING
Enhet 2

DOM
2014-03-04
Meddelad i
Linköping

Mål nr
909-14

1

SÖKANDE

Kontorab AB, 556541-8935
Box 722
601 16 Norrköping

MOTPART

Katrineholms Kommun
Upphandlingsenheten
641 80 Katrineholm

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2014-03-04	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 154664

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00

E-post:
forvaltningsratten@linkoping.dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Katrineholms kommun (kommunen) genomförde en upphandling av profilprodukter, dnr KS/2013:467-053 (upphandlingen). Upphandlingen genomfördes med förenklat förfarande varvid det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet skulle komma att antas. Vid utvärdering förkastades Kontorabs AB:s (Kontorab) anbud med hänvisning till att anbudet inte svarade upp mot det kvalitetskrav som kommunen ställt vad avsåg pikétröjor.

Kontorab ansöker om överprövning och yrkar i första hand rättelse på så vis att Kontorabs anbud utvärderas och i andra hand att upphandlingen ska göras om.

Kommunen anser att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖRT

Kontorab

Kontorab har varit leverantör av bl.a. pikétröjor till Katrineholms kommun sedan november 2009. 50/50-blandning är den optimala kvaliteten för pikétröjor och bolaget har alltid levererat den blandningen i samarbete med kommunens olika enheter. I upphandlingsunderlaget efterfrågas dock 80/20-kvalitet. Den kvaliteten är på utgående och alla leverantörer kan inte leverera den. Bolagets samtliga fem leverantörer av piké har sedan en tid slutat sälja 80/20-kvalitet, då den inte håller. Det innebär att kommunen med största sannolikhet inte kommer att kunna få 80/20-kvalitet levererat framöver. Det är förvånande att kommunen inte beaktat att man de senaste fyra åren köpt 50/50-kvalitet. Upphandlingsenheten borde haft kännedom om det. Kommunen har därför gjort en felaktig upphandling. Bolaget påpekade för en ställföreträdare för upphandlingsansvarig tjänsteman att den

efterfrågade kvaliteten inte var lämplig. Tjänstemannen svarade att bolaget kunde offerera den som bolaget förordade. Det gjorde bolaget, men anbudet förkastades. Bolaget vilseleddes till att tro att kvaliteten 50/50 var det som skulle offereras. Endast tre av nio anbudsgivare har offererat 80/20-kvalitet. Kontorabs offert ligger vidare långt under den antagne leverantörens offert.

Kommunen

Kommunen har i upphandlingen ställt krav på herr- respektive dampikétröjor med 80 procent kammad bomull och 20 procent polyester. Kravet har inte ändrats och har varit tydligt och synligt för alla anbudsgivare under annonseringstiden. Ingen anbudsgivare har heller ställt någon fråga avseende kvaliteten på pikétröjorna. I samband med kvalificeringsfasen i utvärderingen av upphandlingen konstaterade kommunen att Kontorabs anbud inte uppfyllde de ställda kraven då deras anbud avseende pikétröjor inte uppfyllde kravet på kvalitet. Kommunen var av den anledningen tvingad att förkasta Kontorabs anbud. Minst tre andra leverantörers anbud uppfyllde det ställda kravet.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Det framgår vidare att principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet ska iakttas vid upphandlingar.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon an-

nan 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.

Förfrågningsunderlaget

Av förfrågningsunderlaget 1.5 *Frågor under anbudsstiden* framgår att frågor ska göras skriftligen till angiven e-postadress.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Kontorab har i målet gjort gällande att upphandlingsunderlagets krav på pikétröjor med kvaliteten 80 procent kammad bomull och 20 procent polyester inte är lämpligt, då den kvaliteten är på utgående hos underleverantörer samt, enligt Kontorab, sämre än den kvalitet på pikétröjor som Kontorab offererat. Kontorab har även gjort gällande att bolaget på grund av tidigare kontrakt samt de kontakter som bolaget haft med en tjänsteman på kommunen vilseletts att tro att kvaliteten 50 procent bomull och 50 procent polyester skulle offereras.

En upphandlande myndighet har långtgående frihet att bestämma förfrågningsunderlagets utformning under förutsättning att det inte strider mot det upphandlingsrättsliga regelverket (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande i mål RÅ 2002 ref. 50).

Av utredningen framgår att kommunen i upphandlingsunderlaget efterfrågat pikétröjor av kvaliteten 80 procent kammad bomull och 20 procent polyester. Enligt kommunen har det inkommit minst tre anbud som uppfyllt kravet. Kontorab har inte, i enlighet med det förfarande som förfrågningsunderlaget föreskriver, ställt någon fråga till kommunen kring det aktuella kvalitetskravet. De muntliga svar som Kontorab fått efter påpe-

kanden har således skett utanför det formella upphandlingsförfarandet. Oavsett det är ifrågavarande kvalitetskrav enligt förvaltningsrättens mening tydligt utformat och för inte med sig särbehandling av någon potentiell anbudsgivare. Förvaltningsrätten finner att bolaget inte har gjort sannolikt att kommunen har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag. Skäl för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU saknas därmed och bolagets ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV 3109/1D-LOU).

Magnus Wickström

Föredragande har varit Cristina Pérez



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping.

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 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.