



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Förvaltningsrättsnotarien
Jack Holmberg Forsyth

DOM
2013-07-10
Meddelad i
Falun

Mål nr
1344-13
Enhet 2

Sida 1 (5)

SÖKANDE

Dala Depån AB, 556490-3226
Box 20
793 21 Leksand

MOTPART

Smedjebackens kommun
777 81 Smedjebacken

SAKEN

Ansökan om överprövning

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Dala Depån AB:s ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2013 -07- 1 1	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 86955

Postadress
Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

Telefon
023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se

Telefax
023-383 00 80

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-12:00
13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Smedjebackens kommun (kommunen) genomför upphandling av kemtekniska produkter och städmaterial (dnr 2012/279) i form av förenklat förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Tilldelningsbeslut fattades den 27 mars 2013, varvid Procurator AB (Procurator) tilldelades kontraktet.

Dala Depån AB (Dala Depån) ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse har gjorts på så sätt att en ny anbudsutvärdering sker, varvid Procurators anbud förkastas.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

För att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller får avslutas först efter att rättelse har gjorts, måste Dala Depån visa att kommunen brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att bolaget lidit eller kan komma att lida skada. De grundläggande principerna i LOU innebär att upphandlande myndigheter ska behandla alla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet. (Jfr 16 kap. 6 § och 1 kap. 9 § LOU.)

Principen om likabehandling innebär att alla leverantörer ska behandlas rättvist och ges samma förutsättningar. För att alla leverantörer ska kunna anses ha haft samma förutsättningar vid en offentlig upphandling måste utvärderingen göras efter de krav som ställts upp i förfrågningsunderlaget. Den upphandlande myndigheten får därför inte anta ett anbud som inte uppfyller dessa krav.

Dala Depån anför bl.a. följande till stöd för sin talan. Procurator har i sitt anbud offererat minst tre artiklar som inte uppfyller kraven under punkt 1.2 i bilaga 1, varför anbudet borde ha förkastats som icke godkänt enligt punkt 3 i förfrågningsunderlaget.

Kommunen anför bl.a. följande till stöd för sin inställning. Dala Depån har missuppfattat förfrågningsunderlaget och särskiljer inte mellan två olika typer av krav: dels krav på efterfrågade produkter eller produkter som godkänns som likvärdiga, dels övergripande krav på anbudsgivarens sortiment. För det första har kommunen i bilaga 3 efterfrågat ca 90 stycken produkter utan att ha redogjort för några som helst miljöaspekter eller angett något specifikt krav för dessa produkter. Produkterna beskrivs under punkt 1.1.1 i bilaga 1. Det är kommunen som bedömer likvärdigheten av de efterfrågade produkterna. För det andra har kommunen valt att de kriterier under punkt 1.2 i bilaga 1, som Miljöstyrningsrådet (MSR) föreslår kan användas som upphandlingskriterier, istället ska få företräda de krav som kan verifieras genom olika bevis hos anbudsgivaren. Anbudsgivaren har själv kunnat ange vilka bevis som de kan redovisa och som kommunen kan fråga efter vid stickprovskontroller. Detta gäller alltså övergripande för de produkter som anbudsgivaren kan erbjuda ur sitt sortiment och ska redovisas i bilaga 4, vilket inte svarar mot prisbilagans svar per produkt.

Dala Depån svarar bl.a. följande. Kommunen har angett specifika produktkrav. Av kommunens yttrande framgår att kraven inte gäller endast de nettoprissatta produkterna i prisbilagan utan hela anbudsgivarens sortiment. De produkter som en anbudsgivare offererat i prisbilagan bör anses ingå i anbudsgivarens sortiment och bör därmed omfattas av de krav som enligt kommunen gäller för hela sortimentet. Om kommunen inte ställt några krav på produkterna med hänsyn till miljöpåverkan m.m. är det förvirrande att kommunen bemödat sig med att bifoga både en kravspecifikation och ett svarsformulär till MSR:s upphandlingskriterier där man med kryss ska ange huruvida produkterna uppfyller ett antal obligatoriska krav

och med vilka verifikat detta kan bevisas. Bolaget har inte ifrågasatt varför de produkter, som man menar inte uppfyller de ställda kraven, fanns med i prisbilagan, eftersom angivelserna tolkats som exempel från kommunens sida.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Frågan i målet är om Procurators vinnande anbud rätteligen borde ha förkastats med anledning av att det inte uppfyller de obligatoriska kraven enligt förfrågningsunderlaget och om Dala Depån riskerat att lida skada på grund av detta.

Punkt 3, "Pris", i förfrågningsunderlaget har bl.a. följande lydelse:

Pris skall anges som nettopris per efterfrågad artikel och kolumn, samt inkludera samtliga åtaganden enligt detta förfrågningsunderlag.

Samtliga artiklar skall prissättas. Underleverantörer får användas för att fullgöra detta.

Om anbudsgivaren saknar en produkt i sitt sortiment och inte kan ersätta den med en likvärdig produkt eller om anbudsgivaren offererat en icke godkänd produkt, är anbudet inte godkänt. Kommunen kommer då att förkasta anbudet.

Det är den upphandlande myndigheten som gör bedömningen om en artikel är likvärdig med den efterfrågade artikeln.

Punkt 1.1.1, "Produktsortiment", i bilaga 1 till underlaget, "Kravspecifikation för varan", har bl.a. följande lydelse:

Efterfrågade produkter och uppskattad volym framgår av bifogad prislista/anbudsspecifikation. De produkter som är upptagna på listan är de mest frekvent beställda produkterna.

Beställningar skall även kunna göras ur anbudsgivarens övriga sortiment. Anbudsgivaren skall ha ett brett sortiment inom efterfrågat produktområde.

Punkt 1.2, "Miljöanpassade kemisk-tekniska produkter", i bilaga 1 till underlaget har bl.a. följande lydelse:

Nedanstående kriterier omfattar kemisk-tekniska produkter (dvs. både kemiska produkter och hygieniska produkter) för professionell hygien, rengöring och underhåll.

Kraven är hämtade från *Miljöstyrningsrådets upphandlingskriterier för kemisk-tekniska produkter*. För att svara på om kraven uppfylls och för att ange vilka verifikat som finns tillgängliga hos anbudsgivaren skall svarsformuläret för miljökrav

användas. Anbudsgivaren skall genom kryssmarkering ange vilka verifikat som finns tillgängliga. Detta gäller övergripande, inte per produkt.

Dala Depån gör gällande att Procurator i sitt anbud angett åtminstone tre produkter som inte uppfyller MSR:s upphandlingskriterier. Förvaltningsrätten konstaterar att dessa produkter återfinns bland produkterna som är förtryckta i bilaga 3 till förfrågningsunderlaget, "Artikellista/Prislista". Produkterna mot vilka Dala Depån invänder ingår således bland de efterfrågade produkterna till vilka punkt 1.1.1 i bilaga 1 hänvisar. Det framgår vidare av punkt 1.2 i bilaga 1 att kravet avseende anbudsgivarens sortiment på redovisning av verifikat genom kryssmarkering i bilaga 4, vilket uttryckligen hänvisar till MSR:s upphandlingskriterier, gäller övergripande och inte per produkt. Förvaltningsrätten finner mot denna bakgrund att Dala-Depån inte förmått visa att kommunen agerat i strid mot LOU då den inte diskvalificerat Procurators anbud. Vid denna bedömning ska ansökan om överprövning avslås.

HUR MÅN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1c LOU).



Karin Forslund Johansson
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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 uppge 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 3109/1C LOU