



SÖKANDE

Lib Luck och Inredningsbolaget i Borås AB, 556572-5909

Ombud: Ida-Maria Andersson
Tenders Sverige AB
Nygatan 34
582 19 Linköping

MOTPARTER

1. Husbyggnadsvaror HBV Förening

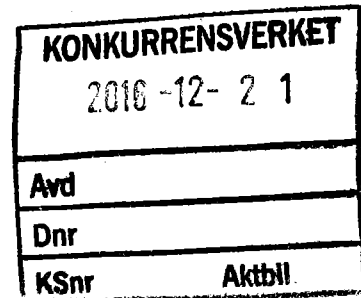
Ombud: Advokat Per-Ola Bergqvist
Foyen Advokatfirma KB
Box 7229
103 89 Stockholm

2. Modexa AB

Ombud: Advokat Ulf Käll och jur.kand. Gabriella Fossum
Advokatfirman Vinge KB
Box 11025
404 21 Göteborg

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

YRKANDEN M.M.

Husbyggnadsvaror HBV Förening (föreningen) genomför en upphandling av skåpluckor, bänkskivor, lådhurtsar, skärbräddor och inredningssnickerier med eller utan montering för köksförnyelse, diarienummer 16-140. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Av tilldelningsbeslut den 21 mars 2016 framgår att ett anbud från Modexa AB (Modexa) rangordnats högre än Lib Luck och Inredningsbolaget i Borås AB:s (bolaget) anbud.

Bolagets talan

Bolaget yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att Modexas anbud inte beaktas. Bolaget anför bl.a. följande. Modexas anbud uppfyller inte samtliga de obligatoriska krav som ställs i förfrågningsunderlaget. Anbudet innehåller dels artiklar som inte är likvärdiga med de efterfrågade, dels artiklar som inte är frekvent efterfrågade av medlemsbolagen. Modexa kan även uteslutas med stöd av den fakultativa uteslutningsgrunden i 10 kap. 2 § 4 LOU. Bolaget har lidit skada genom att ett anbud som inte borde ha godtagits har rangordnats högre än bolagets anbud.

Icke likvärdiga artiklar

Modexa har offererat luckor och lådfronter av modellerna Omnia, Olivia och Ofelia. De är inte likvärdiga med dem som anges i förfrågningsunderlaget.

Omnia är lackad med profilerad framkant, rak bakkant och raka hörn till skillnad från Modexas luckor Sara och Minna som har rundad bakkant och rundade hörn.

Olivia och Ofelia är lackerade, spårfrästa luckor med profilerad framkant, rak bakkant och raka hörn. Enligt förfrågningsunderlaget efterfrågas luckor i enlighet med modellen Lina, som är en lackad spårfräst lucka med lätt profilerad framkant, rundad bakkant och rundade hörn.

Artiklar som inte är frekvent efterfrågade av medlemsbolagen

Modexa erbjuder produkter med liten efterfrågan till mycket låga priser i syfte att erhålla hög ranking inom ramavtalet med obefintlig risk för att behöva leverera produkterna till anbudspriserna. Det attraktiva sortimentet återfinns i övrigt sortiment, vilket inte varit föremål för utvärdering i upphandlingen och där helt andra priser gäller.

Omnia, Olivia och Ofelia

Lackade luckor med raka kanter och raka hörn är mycket ovanliga eller obefintliga på den svenska marknaden. Lackade luckor med raka kanter och raka hörn är synnerligen känsliga mot väta, stötar och vardaglig användning. Det gör luckorna Omnia, Olivia och Ofelia oattraktiva och de kommer därför inte att efterfrågas.

Lådinsatser

Köksbänkstommar har ett standarddjup om 580 mm. Därför monteras nya lådinsatser normalt med djupet 550 mm. De lådinsatser som Modexa offererat har ett djup om 400 mm. Sådana insatser används bara i undantagsfall. Under 2015 levererade Lib 290 lådinsatser med ett djup om 400 mm och 48 000 insatser med ett djup om 550 mm.

Trådbackset

Hyresrätter har nästan uteslutande garderober med bredden 600 mm. Det är allmänt känt. De trådbackset Modexa offererat har en bredd om 400 mm.

Diskbänksskåp

Hyresrätter är normalt utrustade med diskbänksskåp som har en bredd om 800 mm. Det är en allmänt känd standard. Modexa har offererat diskbänksskåp som har en bredd om 600 mm. Skåp med detta mått förekommer endast i mycket små kök och pentryn.

Färg

Skåpluckor offereras endast i limegrönt vilket inte är en vanligt förekommande kulör i svenska kök. Mer än hälften av Libs totala försäljningsvolym av köksluckor är vita och vad gäller högblanka luckor är efterfrågan på vita nästan hundra procent.

Kantlist

Modexa har offererat en begränsad, inte efterfrågad produkt avseende kantlist 0,8 mm. Branschstandard är 2 mm.

Fel i yrkesutövningen

Modexa har gjort sig skyldig till fel i yrkesutövningen i befintligt ramavtal genom att fakturera kostnader Modexa inte haft.

Modexas talan

Modexa bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Modexas anbud uppfyller samtliga obligatoriska krav. Bolaget har inte lidit eller riskerat att lida skada.

Icke likvärdiga artiklar

I förfrågningsunderlaget ställs inga krav på att offererade luckor ska ha raka eller rundade kanter och hörn. Modexa erbjuder inga luckor med helt raka kanter och hörn.

Artiklar som inte är frekvent efterfrågade av medlemsbolagen

Det sortiment som Modexa erbjuder i upphandlingen efterfrågas på marknaden. Även de mått och modeller som Modexa erbjuder är efterfrågade. Det saknas en definition av vad som avses med sortiment. Det finns inte något förtydligande i förfrågningsunderlaget om vad som faktiskt avses. I avsaknad av en uttrycklig uppmaning om att en viss särskild modell med ett visst på förhand bestämt mått ska vara efterfrågad kan det inte anses rimligt ur ett upphandlingsrättsligt perspektiv att tolka in de parametrar som bolaget gör.

Fel i yrkesutövningen

Modexa har inte gjort sig skyldig till allvarligt fel yrkesutövningen. Bestämmelsen i 10 kap. 2 § 4 LOU är dessutom fakultativ varför föreningen inte kan tvingas att – mot sin egen uppfattning – utesluta Modexa.

Föreningens talan

Föreningen bestrider bifall till ansökan och anför att föreningen ansluter sig till vad Modexa anför.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Icke likvärdiga artiklar

I förfrågningsunderlaget anges följande.

Profilerade luckor ska ha profilerad kant, fasettkant, kantfräst eller kantradie upp till 5 mm. Ska minst motsvara (befintligt avtal) Modexas lucka Sara/Minna, LIB/Hagakökets lucka Ystad/Lund, VLC Ekerö eller liknande.

Förvaltningsrätten finner att det i förfrågningsunderlaget inte ställs något annat krav på luckorna än att de ska ha en kant som är bearbetad på något av de sätt som anges. Uppräkningen av olika modeller preciserar inte detta krav ytterligare. Mot den bakgrunden uppfyller luckorna Omnia, Olivia och Ofelia – som har profilerad framkant – förfrågningsunderlagets obligatoriska krav.

Artiklar som inte är frekvent efterfrågade av medlemsbolagen

I förfrågningsunderlaget anges följande.

Skåpsluckor och produkter, som är de mest efterfrågade, hos medlemsbolagens bostadshus. Sortiment som efterfrågas på marknaden ska lämnas i bilaga.

Den första meningen i det återgivna stycket är, i avsaknad av ett predikat i huvudsatsen, i princip meningslös. I den andra meningen talas det inte längre om ”mest” efterfrågade produkter. Bolaget har emellertid inte gjort gällande att förfrågningsunderlaget är otydligt. Förvaltningsrätten har därför att utgå från att det är utformat på ett sådant sätt att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer kunnat tolka informationen i underlaget på samma sätt (RÅ 2009 ref. 69).

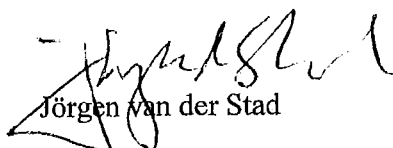
Parterna är inte ense om förfrågningsunderlagets innebörd. Föreningen och Modexa gör gällande att underlaget har en viss innebörd och att Modexa uppfyller de obligatoriska krav som finns i underlaget. Förvaltningsrätten finner att bolaget inte har visat att förfrågningsunderlaget ska tolkas på något annat sätt och inte heller att Modexa inte uppfyller de obligatoriska kraven.

Fel i yrkesutövningen

Uteslutningsgrunden i 10 kap. 2 § 4 är fakultativ. Föreningens ställningstagande i denna fråga kan därför inte utgöra grund för ingripande enligt 16 kap. LOU.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).


Jörgen van der Stad
Rådman

Peter Collert 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.