



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LULEÅ**

DOM
2012-03-12
Meddelad i
Luleå

Mål nr
312-12 E
D5

SÖKANDE

Jowahuset i Piteå AB, 556263-3908
Fläktgatan 9
941 47 Piteå

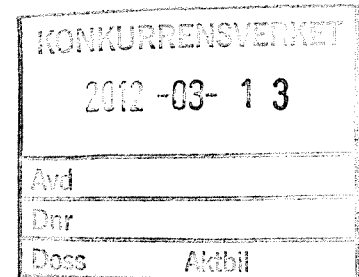
MOTPARTER

1. Flügger färg
Hamnplan 9
94161 Piteå

2. Piteå kommun
941 85 Piteå

SAKEN

Offentlig upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och beslutar att upphandlingen ska göras om.

Dok.Id 26069

Postadress
Box 849
971 26 Luleå

Besöksadress
Skeppsbrogatan 41

Telefon
0920-29 54 90
E-post: forvaltningsrattenilulea@dom.se
www.dom.se

Telefax
0920-29 54 98

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Piteå kommun har genom förenklad förhandling upphandlat ”Måleriprodukter 2012” för arbeten i egen regi och för gymnasieskolans yrkesutbildningsbehov. Av utvärderingsprotokollet den 6 februari 2012 framgår att fem anbud inkommit, varav en anbudsgivare dragit tillbaka sitt anbud den 30 januari 2012. Enligt tilldelningsbeskedet daterat den 9 februari 2012 har upphandlingen tilldelats Flügger AB. Jowahuset i Piteå AB var en av anbudsgivarna.

YRKANDEN M.M.

Jowahuset i Piteå AB (Jowahuset) har ansökt om överprövning och yrkat att upphandlingen ska göras om, alternativt att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Jowahuset begär i första hand att ytterligare positioner i utvärderingsmodellen ska ”nollas” då de inte överensstämmer med de av kommunen efterfrågade kvalitéter. I andra hand vill Jowahuset komplettera sitt anbud med likvärdiga produkter som i Flügger AB:s anbud. Enligt Jowahuset överensstämmer inte några av de produkter som Flügger AB offererat med efterfrågade kvalitéter. Skillnaderna mellan Flügger AB:s produkter och de av kommunen anbudsspecificerade produkter/kvalitéter är få, men det är ännu mindre skillnad mellan de anbud som Jowahuset och Flügger AB lämnat, varför de måste bedömas på samma villkor utifrån anbudsförfrågan. Volymprodukter är ofta billiga medan specialstorlekar är dyrare att anskaffa. Dessa produkter som finns i anbudsspecificationen behövs kanske inte i kommunens sortiment. Det är möjligt att kommunen klarar sig med de av Flügger AB offererade storlekarna, men då måste dessa strykas så att Jowahuset också får en chans att jämföras under samma förutsättningar. Det handlar inte om kvalitét utan om hårda fakta. Här måste toleransen vara mindre än skillnaden mellan efterfrågad kvalitét och accep-

terad kvalitet på upp till 25 procents differens, annars kommer man aldrig att kunna få en rättvis bedömning mellan olika anbudsgivare.

Piteå kommun har i yttrande anfört att den inte anser att det är förenligt med intentionen i förfrågningsunderlaget att göra en rättelse och nollställning. Ett ökat antal ”nollställda” positioner i relation till omfattningen i anbudsspecifikationen medför att ”nollningen” blir oproportionellt stort och snedvrider därmed konkurrensen på ett otillbörligt sätt. Kommunen anser vidare att det inte är möjligt att komplettera anbudet med likvärdiga produkter då detta skulle strida mot 15 kap. 12 § andra stycket LOU. Kommunen har emellertid kommit fram till att det föreligger brister i utvärderingsmodellen. Kommunen har därigenom inte kunnat utvärdera anbudena på ett likvärdigt sätt. Kommunen är därför av den uppfattningen att upphandlingen bör göras om.

Flügger AB har fått tillfälle att yttra sig över ansökan.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

I 1 kap. 9 § LOU anges principerna för offentlig upphandling. Upphandlande myndigheter ska 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.

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU (i tillämplig lydelse) får en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 § (ansökan om överprövning).

Enligt 16 kap. 5 § LOU (i tillämplig lydelse) ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Jowahuset får i sin begäran om överprövning anses ha visat att det finns brister i förfrågningsunderlaget (utvärderingsmodellen), vilket medfört att det inte varit möjligt för kommunen att utvärdera inkomna anbud på ett likvärdigt sätt. Kommunen har också vitsordat att så varit fallet.

Förvaltningsrätten finner därmed att upphandlingen strider mot 1 kap. 9 § LOU. De fel som framkommit är hänförliga till upphandlingens konkurrensuppsökande skede, vilket innebär att upphandlingen ska göras om.

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



Britt Dahlin



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 nå 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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.