



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2017-03-07
Meddelad i Linköping

Mål nr
8643-16

SÖKANDE

Profilservice Nordic AB, 556815-9072
Gillbergagatan 40
582 73 Linköping

MOTPART

Tekniska Verken i Linköping AB, 556004-9727

Ombud: Advokat Erik Olsson och jurist Emma Jarkell
Advokatfirman Kahn Pedersen
Box 16119
103 23 Stockholm

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, LUF

KONKURRENSVERKET	
2017-03-07	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Ansökan avslås.

Dok.Id 277793

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00
E-post: forvaltningsrattenilinkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenilinkoping.domstol.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag-fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Tekniska Verken i Linköping AB (Tekniska Verken) genomför upphandlingen Profilprodukter & Presentartiklar (dnr 16/77) genom förenklat förfarande enligt LUF. Av tilldelningsbeslut den 13 december 2016 framgår att fyra leverantörer har lämnat anbud, Profilservice Nordic AB (Bolaget), Profilpartner Swärdh & Björk AB (Profilpartner), Ragnarsson & Kindberg Reklam i Örebro AB (Ragnarsson) och Seombris Marketing AB (Seombris). Profilpartner har tilldelats kontraktet.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar därvid att upphandlingen ska göras om.

Tekniska Verken yrkar att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA HAR ANFÖRT**Bolaget**

Förfrågningsunderlaget är inte tillräckligt tydligt formulerat. Det är svårt för anbudsgivare att veta vad som är ett relevant storleksspann och hur många storlekar som avgör. Oavsett vilka mått en tillverkares storlek innefattar ställs i 4.1.6 förfrågningsunderlaget krav på fem respektive sex storlekar.

Förfrågningsunderlaget brister även i tydlighet för det fall kravet avseende "fairtrade" ska tolkas på annat vis än att produkten ska innehålla fairtrade-certifierad bomull. Övriga anbudsgivare förutom Seombris har uppfattat att materialet ska vara fairtrade. Att tillverka sådant material är dyrare. Genom det otydliga kravet på fairtrade är leverantörernas förutsättningar att lämna anbud olika.

Bolagets anbud förkastades pga. att det innehöll en tom prisbilaga, vilket var ett uppenbart misstag som inte kommer att upprepas. De övriga tre anbuderna uppfyller emellertid inte heller kraven i upphandlingen och borde därför också ha förkastats.

Profilpartners anbud omfattar två produkter, "finstickad bomullströja dam" och "bomullströja dam", som inte finns i storleken XS. Storleken XXXL finns heller inte, vilket annars skulle kunna innebära en annan fördelning av storlekar. Vidare finns produkterna "bomullströja dam" och "bomullströja herr" inte i det antal färger som efterfrågas. Därmed är kravet i 4.1.6 förfrågningsunderlaget inte uppfyllt.

Även Ragnarssons och Seombris anbud innehåller flera brister på produkt-nivå som är att hänföra till kraven avseende storlek, färg, material och fair-trade. Vidare brister Ragnarssons och Seombris anbud avseende produktin-formation respektive anbudsspråk.

Tekniska Verken har brutit mot LUF genom godta de övriga anbuderna. Bolaget har goda möjligheter att tilldelas kontraktet om upphandlingen görs om, eftersom Bolaget lämnat ett fördelaktigt anbud med lågt pris. Bolaget har därmed lidit skada.

Tekniska Verken

Bolaget har inte lämnat ett fullständigt anbud, eftersom anbudsspecifikationen inte var ifylld. Övriga anbud har bedömts uppfylla de obligatoriska kraven i upphandlingen och gått vidare till utvärdering.

Tekniska Verken har i 4.1.6 förfrågningsunderlaget ställt krav på anbudsgivare att offerera ett relevant spann av storleksutföranden och därvid utgått från en storleksskala som saknar fastställd definition. Tolkningen av måtten

varierar mellan länder och klädtillverkare. Storleken XS saknar exakt betydelse, förutom att den typiskt sett är en mindre storlek i förhållande till andra plagg av samma tillverkare. Begreppet ”eller likvärdigt” syftar till att säkerställa att kravet i fråga inte tolkas för snävt och att Tekniska Verken får en relevant spännvidd av olika storlekar, snarare än att storlekarna offereras just i termerna XS eller XXL. Något krav på ett visst antal offererade storleksutföranden går inte att utläsa av förfrågningsunderlaget. Om en anbudsgivare har offererat damstorleken S som minsta storlek på en skala bestående av fem olika storleksutföranden, har anbudsgivaren bedömts visa att kravet uppfylls.

Något krav på fairtrade-certifiering eller vad Bolaget kallar fairtrade-material har inte ställts. Genom att inte läsa in någon ytterligare betydelse av begreppet fairtrade vid anbudsgranskningen har Tekniska Verken upprätthållit likabehandlingsprincipen. Det bestrids att anbudsgivarna tolkat kravet på olika sätt eller haft olika förutsättningar att utforma anbud.

I Anbudsspecifikation anges färgen på de plagg som Bolaget tar upp i ansökan. För dessa plagg gäller inte kravet på fyra olika färger.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Lagrum

Om den upphandlande enheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 24 § eller någon annan 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 (16 kap. 6 § första stycket LUF).

Förfrågningsunderlaget

I kravspecifikationen och dokumentet Anbudsspecifikation anges bl.a. följande.

4.1.6 Krav på kläder

Offererade plagg ska finnas i herrstorlek S-XXL eller likvärdigt och damstorlek XS-XXL eller likvärdigt och vara märkta med storlek, material och tvättråd. Plaggen ska ha god passform och finnas i minst fyra olika vanligt förekommande färger om inget annat anges i Bilaga Anbudsspecifikation.

Anbudsspecifikation, Profilkläder

Artikel	Specifikation
Bomullströja, herr	Finstickad bomullströja i bra kvalitet. Svart. Broderad logga.
Bomullströja, dam	Finstickad bomullströja i bra kvalitet. Svart. Broderad logga.
Piké, herr	Pikétröja, svart. Fairtrade.
Piké, dam	Pikétröja, svart. Fairtrade.

Förvaltningsrättens bedömning

Det är ostridigt att Bolaget har lämnat ett ofullständigt anbud och att Tekniska Verken därför haft fog för att förkasta det. Bolaget åberopar till grund för ansökan om överprövning att förfrågningsunderlaget är otydligt utformat och att Tekniska Verken har brutit mot LUF genom att inte förkasta även de övriga anbuden i upphandlingen.

Förfrågningsunderlagets utformning

Förvaltningsrätten bedömer att förfrågningsunderlaget är tillräckligt tydligt utformat för att en rimligt informerad och normalt omsorgsfull anbudsgivare ska kunna förstå de i målet aktuella obligatoriska kraven. Att storlek anges i form av ett spann med tillägget ”eller likvärdigt” och att begreppet ”Fair-trade” inte närmare har definierats innebär inte att förfrågningsunderlagets utformning strider mot LUF. Vidare anser förvaltningsrätten att Bolaget inte heller förmått visa att vad som åberopats i denna del har medfört någon skada för Bolaget i den mening som avses i 16 kap. 6 § LUF, eftersom det inte framkommit att de påstådda bristerna påverkat Bolagets möjligheter att lämna ett fullständigt anbud eller att tilldelas kontraktet.

Övriga anbuds kravuppfyllelse

Om en leverantörs anbud rätteligen har förkastats, kan leverantören ändå ha lidit eller komma att lida skada om de övriga anbuderna också borde ha förkastats (jfr t.ex. Kammarrätten i Stockholms dom den 13 oktober 2015 i mål nr 6420-15).

Enligt Bolaget uppfyller varken Profilpartner, som tilldelas kontraktet, eller de övriga anbudsgivarna Ragnarsson och Seombris de obligatoriska kraven i upphandlingen. Förvaltningsrätten finner dock med beaktande av vad som anges i krav- och anbudsspecifikationerna att Profilpartners produkter överensstämmer med de färger som efterfrågas. Med hänsyn till att begreppet likvärdigt används och att storlekskravet är angett i form av ett spann, anser förvaltningsrätten vidare att Profilpartners produkter även får anses uppfylla kravet avseende storlek. Vad Bolaget har åberopat i denna del visar därmed inte att Tekniska Verken brutit mot LUF genom att kvalificera och tilldela Profilpartner kontraktet. Vid denna bedömning saknas med hänsyn till för-

utsättningarna för skaderekvisitets uppfyllelse anledning att även pröva de påstådda bristerna i övriga anbud.

Sammanfattning

Grund ingripande enligt 16 kap. 6 § LUF har inte framkommit. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1D LOU).

Tomas Kjellgren
Rådman

Föredragande: Carl Hultsberg



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 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.