



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2012-04-23
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
4088-12 E
Enhet 1:5

SÖKANDE
Grolls AB, 556084-1784
Box 4154
422 04 Hisings Backa

Ombud: Patrik Wiland
adress som ovan

MOTPART
Kungsbacka kommun
Stadshuset
434 81 Kungsbacka

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

KONKURRENSVERKET	
2012-04-23	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 138998

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag - fredag
09:00-15:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM****BAKGRUND**

Kungsbacka kommun (kommunen) har genomfört en upphandling gällande "Arbetskläder till omsorgspersonal", dnr 11/23. Upphandlingen har genomförts genom ett öppet förfarande. Av tilldelningsbeslut den 14 mars 2012 framgår att Broderiet i Kungsbacka AB vunnit upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Grolls AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse vidtagits innebärande att kommunen ska förkasta Broderiet i Kungsbacka AB:s anbud. Bolaget anför bl.a. följande. Kommunen har brutit mot bestämmelserna i LOU och de grundläggande principerna om likabehandling och icke-diskriminering. I det vinnande anbudet har i många fall bortsetts från skall-kravet angående tvättråd 60 grader vilket är det viktigaste kravet då hygien i vården är ett högt prioriterat område och tvätt vid 40 grader inte ger ett rent plagg. Det är förståeligt att personalen upplever 40 graders plagg som mjukare och bekvämare och tillverkaren kan borsta insidan för att på så sätt få ett mjukare plagg. Nackdelen är att hållbarheten försämras och krympning ökar. Inga andra företag fick klart för sig att kommunen godkände även 40 graders tvätt på toppar, t-shirts, collegetröjor m.m. Som exempel nämns kategori 1, positioner 4.0 och 4.1, kategori 2, positioner 3.5, 4.0-4.3 och kategori 3, positioner 3.5-3.7, 4.2-4.5. Bolaget hade chans att vinna upphandlingen om kommunen följt sina skall-krav och har därigenom riskerat att lida skada.

Kommunen bestrider ansökan om överprövning och anför bl.a. följande. Vinnande anbudsgivare har i anbudet försäkrat att offererade plagg uppfyller samtliga skall-krav inklusive kravet avseende tvättråd 60 grader. Ingenstans i anbudet framgår någon information som bestrider försäkran.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

Flera av de produkter som bolaget menar inte uppfyller kravet om tvättråd 60 grader har även offererats av bolaget och Invite Europe AB. Alla tre anbudsgivare har försäkrat att offererade plagg uppfyller detta krav. Vinnande anbudsgivare och bolaget har offererat samma artikel i kategori 1 på positioner 4.0 och 4.1, kategori 2 på positioner 4.0-4.3 och kategori 3 på positioner 4.2-4.5. Kommunen har inte haft anledning att misstro de tre anbudsgivarnas försäkran och de har behandlats lika.

DOMSKÄL*Tillämpliga bestämmelser*

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

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Handlingarna i målet

I ifrågavarande förfrågningsunderlag anges bl.a. under punkten 3.1.10 "Svarsbilaga pris" att anbudsgivare till anbudet ska ifylla och bifoga de svarsbilagor pris som anbudet avser. Offererade produkter ska uppfylla de krav som redovisas i respektive svarsbilaga pris. I svarsbilaga pris kategori 1, arbetskläder till äldreboendepersonal, anges under punkten 13 att samtliga offererade plagg ska ha tvättråd 60 grader. I svarsbilaga pris kategori 2, arbetskläder till hemtjänstpersonal, anges under punkten 6 att samtliga offererade plagg ska ha tvättråd 60 grader förutom plagg offererade på po-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

sition 4.4, 4.5 och 8.0. I svarsbilaga pris kategori 3, arbetskläder till hem-sjukvård- och rehabiliteringspersonal, anges under punkten 6 att samtliga offererade plagg ska ha tvättråd 60 grader förutom plagg offererade på position 4.0, 4.1, 9.0, 9.1 och 9.2.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen. Förvaltningsrätten ska endast beakta de grunder som sökanden har framfört i målet (jfr. Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Högsta förvaltningsdomstolen har i avgörandet RÅ 2002 ref 50 uttalat att ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande enheten tillmäter betydelse vid upphandlingen och att en utvärderingsmodell ska vara så utformad att den är ägnad att leda till ett rättvisande resultat, dvs. att det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt antas. Detta följer också av gemenskapsrättens krav på likabehandling, förutsebarhet och transparens. Högsta förvaltningsdomstolen har också uttalat att de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och gemenskapsrätten inte träds för när.

Förvaltningsrätten konstaterar att en upphandlande enhet inte får anta ett anbud som inte uppfyller angivna skall-krav. I det aktuella förfrågningsunderlaget har kommunen som s.k. skall-krav bl.a. angett att offererade plagg, i av bolaget exemplifierade positioner, ska ha tvättråd 60 grader. Förfrågningsunderlaget och de aktuella skall-kraven angående tvättråd är

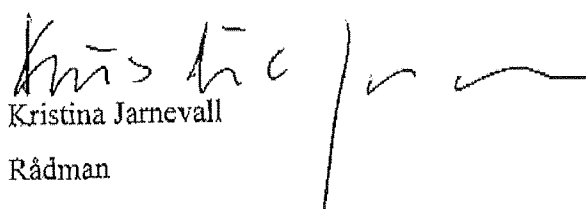
**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

klart och tydligt utformade i svarsbilagorna och kan enligt förvaltningsrättens mening inte misstolkas. Utgångspunkten måste således vara att en anbudsgivare för att kunna gå vidare och utvärderas måste uppfylla skallkraven angående tvättråd 60 grader där detta krav angetts. Bolaget har ifrågasatt det vinnande anbudet och anfört att det inte uppfyller skallkrav om 60 grader för vissa exemplifierade positioner. Kommunen har till svar invänt att såväl vinnande anbudsgivare som bolaget och ytterligare ett bolag i flera positioner har offererat samma produkt och att det saknas anledning att misstro att kravet om tvättråd 60 grader inte uppfyllts. Med anledning härav samt då det inte i målet visats, genom t.ex. förevisande av tvättråd för aktuella produkter, att Broderiet i Kungsbacka AB:s anbud inte uppfyller ställda skallkrav finns det enligt förvaltningsrättens mening inte anledning att ifrågasätta upphandlingen på den av bolaget anförda grunden.

Vid en samlad bedömning av omständigheterna i målet anser förvaltningsrätten därför inte att det som bolaget anfört innebär att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU. Skäl att ingripa mot upphandlingen saknas och bolagets ansökan om överprövning ska avslås.

Det antecknas att förvaltningsrätten i dom denna dag i mål nr 4258-12 avslagit en annan anbudsgivares ansökan om överprövning av upphandlingen.

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


Kristina Jarnevall
Rådman

Föredragande har varit Charlotta Allerdahl.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 rättslämningen 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 3109/1B LOU