



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I GÖTEBORG**  
Avdelning 2

**DOM**  
2010-10-08  
Meddelad i  
Göteborg

Mål nr  
14995-10E och 14997-10E  
Enhet 2:2

**SÖKANDE**

Invacare AB, 556050-1313  
Box 66  
163 91 Spånga

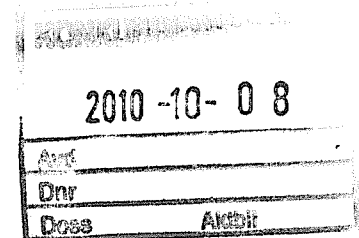
**MOTPARTER**

1. Tanums kommun  
457 81 Tanumshede

2. Munkedals kommun  
455 80 Tanumshede

**SAKEN**

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



**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen, i de delar som avser sängar och madrasser, inte får avslutas förrän rättelse har gjorts på sätt att utvärderingen av anbud ska göras om varvid Invacare AB:s anbud avseende säng SB400 ska beaktas i utvärderingen.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut den 29 juli 2010 upphör därmed att gälla.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I GÖTEBORG**

Avdelning 2

**DOM**Sida 2  
14995-10 och  
14997-10**BAKGRUND**

De upphandlande myndigheterna Tanums kommun och Munkedals kommun genomför gemensamt en upphandling av "Elektriska sängar" dnr 2009.0237-731 ON. Sedan de upphandlande kommunerna meddelat tilldelningsbeslut den 14 april 2010, har Förvaltningsrätten i Göteborg efter ansökan om överprövning från Comfort System Scandinavia AB i mål 10998-01 och 11002-10 den 29 april 2010 beslutat att upphandlingen i de delar som avser sängar och madrasser inte får avslutats innan annat förordnats i målet. Förvaltningsrätten har därefter i dom den 14 juli 2010 förordnat att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse har gjorts på så sätt att Invacare AB:s anbud beträffande sängen SB 400 inte ska utvärderas.

Tanums kommun och Munkedals kommun har därefter i likalydande tilldelningsbeslut, daterade den 19 juli 2010 respektive den 20 juli 2010, meddelat att kommunerna i de delar av upphandlingen som avser sängar och madrasser beslutat ingå avtal med Comfort System Scandinavia AB. Som motivering anges följande i beslutet. Comforts System Scandinavia AB har lämnat det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt för kommunerna avseende sängar och madrasser.

Sedan Invacare AB (bolaget) ansökt om överprövning av upphandlingen avseende de i juli månad meddelade tilldelningsbesluten och därvid yrkat att förvaltningsrätten ska besluta om interimistisk åtgärd, har förvaltningsrätten i beslut den 29 juli 2010 bestämt att upphandlingen, i de delar som avser sängar och madrasser, inte får avslutas innan annat beslutats i målen.

**YRKANDEN M.M.**

Invacare AB (bolaget) yrkar att upphandlingen ska rättas på sådant sätt att hänsyn tas till uppfyllnad av samtliga ställda skalkrav. Bolaget yrkar i

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I GÖTEBORG**  
Avdelning 2**DOM**Sida 3  
14995-10 och  
14997-10

andra hand att upphandlingen ska göras om. *Grund för yrkandet om rättelse.* I dom (mål nr 10998-10 och 11002-10) beslöt förvaltningsrätten att ändra tidigare tilldelningsbesked där bolagets säng SB400 vann upphandlingen till förmån för nu vinnande anbud från Comfortsystem AB. I domen framkommer uppgifter som starkt kan ifrågasättas samt har synpunkter framförts av tidigare överklagande leverantör, vilka bolaget anser vara helt felaktiga och som bolaget inte fått möjlighet att emotsäga. I det nya tilldelningsbeskedet hävdas att bolagets säng SB400 inte klarar skallkraven "fjädrande botten" och "fotdelen skall gå under horisontalplan". Bolagets säng SB400 klarar dessa skall-krav och rättelse av tilldelningsbeskedet ska därför göras. I domen hävdas att säng SB400 har ett stunt material, bestående av bandstål i huvuddelen, fyrkantsprofiler i mittendelen och plattovala stålrör i fotdelen. Detta är felaktigt. Säng SB400 består av tunt fjädrande bandstål i huvud-, lår- och ben/fotdel. I sätesdelen sitter mycket riktigt fyrkantsprofiler som ej är fjädrande men i övrigt består sängbotten till största delen av bandstål vilket är fullt tillräckligt för att uppfylla ovanstående skall-krav. Det kan tyckas egendomligt att det är endast bolagets säng SB400 som inte uppfyller detta skall-krav, då flera andra leverantörers sängar har liknande konstruktion och har uppfyllt skall-kravet. Både Protons och Merivaaras sängar har stålband/stålnät i sina konstruktioner. När det gäller skall-kravet att fotdelen ska gå under horisontalplan så hävdar bolaget att även detta krav uppfylls av sängen SB400. Här har framförts helt felaktiga uppgifter från klaganden om sängens tvärgående balk. Förvaltningsrätten anser att kravet gällande fotdelen uppfylls av bolagets säng SB400. Trots det har upphandlande enhet ändrat detta till att bolagets säng SB400 inte uppfyller kravet. Bolaget har till kommunerna lämnat uppgifter som tydligt visar att sängen uppfyller skall-kraven och har även erbjudit att återigen visa sängen för att fysiskt bevisa detta men då fått till svar att detta inte behövdes. Ingenting har heller framkommit i samband med att bolaget som leverantör visade bolagets produkter för testning där bolagets säng i det första tilldelningsbeskedet fick näst högsta testpoäng. Sammanfatt-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I GÖTEBORG**  
Avdelning 2**DOM**Sida 4  
14995-10 och  
14997-10

ningsvis anser bolaget att dess säng SB400 mer än väl uppfyller samtliga ställda skall-krav och hävdar därmed att rättelse ska göras på sätt att bolaget tilldelas anbudet. *Grund för yrkandet att upphandlingen ska göras om.* I kontrollen av uppgifter finns det brister hos upphandlande enhet.

Tanums kommun och Munkedals kommun anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Efter förvaltningsrättens dom i mål 10998-10 och 11002-10, som innebär att Invacare AB:s anbud ska förkastas, så utfärdade kommunerna nya tilldelningsbeslut i enlighet med domen. Då det i domen från förvaltningsrätten framgår att Invacare AB:s anbud som helhet inte uppfyller samtliga skall-krav kan kommunerna inte se att de kan agera på annat sätt än att hålla fast vid det nya tilldelningsbeslutet som anger Comforts System som avtalspart. Allt enligt dom från förvaltningsrätten. Kommunerna anser att upphandlingen ska få avslutas genom att avtal sluts med Comfort Systems AB.

**DOMSKÄL***Tillämpliga bestämmelser m.m.*

I 1 kap. 9 § LOU anges. Upphandlande myndigheter skall behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 16 kap. 1 § LOU får en leverantör, som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 §, i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I GÖTEBORG  
Avdelning 2

DOM

Sida 5  
14995-10 och  
14997-10

I 16 kap. 2 § första stycket LOU anges. Om den upphandlande myndighe-  
ten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon  
annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit  
eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall  
göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

*Utredningen*

I förfrågningsunderlaget har kommunerna angett bl.a. följande.

2. Krav på varan/tjänst

Kravspecifikation.

För detaljerad kravspecifikation på sängar, madrasser och räddningslakan se anbuds-  
formulär bilaga 5. Säng som skall provas skall motsvara kravspecifikation.

Anbudsformulär.

2. Krav på vara/tjänst

Samtliga krav måste vara uppfyllda för att ett anbud skall gå till utvärdering.

Skall-krav på sängar:

---

- fjädrande botten
- fotdelen skall gå under horisentalplan

---

Invacare AB har i sitt anbud angett "ja" på ovan angivna punkter och har i  
svar den 26 april 2010 sagt följande.

Utifrån de krav som ställs i upphandlingen så uppfyller båda våra sängar  
samtliga ställda krav. När det gäller SB400 så finns det två krav som jag  
härmed vill förtydliga lite.

Sängbotten är utrustad med fjädrande stålband som fjädrar upp till 10 mm  
beroende på belastning. Detta är inget som speciellt nämnd i bruksanvis-  
ning/manual då det inte är avgörande för komforten i sängen utan mer valet  
av en komfortabel madrass i kombination med sängens funktioner. Vi  
kommer dock gärna och visar sängen för er igen för att visa att detta stäm-  
mer.

Fotdelen under horisentalplan. SB400 har en fotdel som går under horison-  
talplan, dock något mindre än på vår andra offererade säng. Mätt från ben-  
delsramens rör så är det ca 5 cm.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I GÖTEBORG**  
Avdelning 2**DOM**Sida 6  
14995-10 och  
14997-10

I reviderad anbudsutvärdering den 19 juli 2010 har kommunerna angett bl.a. följande. På grund av förvaltningsrättens dom den 14 juli 2010 i mål nr 10998-10 och 11002-10 revideras utvärderingen av upphandlingen i enlighet med dom, se bifogad utvärdering. – Av utvärderingsprotokoll framgår att bolaget lämnat två anbud i aktuell upphandling. Ett anbud avseende sängen SB400 och ett anbud avseende sängen SB755. I protokollet har kommunerna angett att anbudet avseende sängen SB400 inte uppfyllt skall-kraven vad gäller fjädrande botten och fotdelen skall gå under horisentalplan.

*Förvaltningsrättens bedömning*

Förvaltningsrätten har i dom den 14 juli 2010 i mål 10998-10 och 11002-10 prövat frågan om bolagets anbud avseende säng SB 400 uppfyller i förfrågningsunderlaget ställda skall-krav vad avser 1) fjädrande botten och 2) fotdelen skall gå under "horisentalplan". Förvaltningsrätten fann därvid att sängen SB 400 inte uppfyllde av kommunerna i förfrågningsunderlaget ställt skall-krav att sängen skulle ha fjädrande botten. Förvaltningsrätten fann dock att ställt skall-krav avseende fotdelen var uppfyllt. Vid denna bedömning, att ett skall-krav således inte var uppfyllt, förordnade förvaltningsrätten att upphandlingen inte fick avslutas förrän rättelse hade gjorts på så sätt att Invacare AB:s anbud beträffande sängen SB 400 inte skulle utvärderas.

Kommunerna har därefter gjort ny utvärdering och meddelat nya tilldelningsbeslut.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I GÖTEBORG**  
Avdelning 2**DOM**Sida 7  
14995-10 och  
14997-10

Fråga i målet är om kommunerna brutit mot LOU genom att i utvärderingen förkasta bolagets anbud avseende sängen SB 400.

- Skall-krav avseende fotdelen

Av utvärderingsprotokollet framgår av kommunerna har funnit att säng SB400 inte uppfyllt skall-kravet avseende fotdelen utan annan motivering än hänvisning till förvaltningsrättens dom den 14 juli 2010. Då det av domen framgår att detta krav befanns uppfyllt har kommunerna inte haft grund för denna sin bedömning.

- Skall-krav avseende fjädrande botten

Av utvärderingsprotokollet framgår av kommunerna har funnit att säng SB400 inte uppfyllt skall-kravet avseende fjädrande botten utan annan motivering än hänvisning till förvaltningsrättens dom den 14 juli 2010.

Bolaget har i sin ansökan om överprövning lämnat följande beskrivning av säng SB400. Sängen består av tunt fjädrande bandstål i huvud-, lår- och ben/fotdel. I sätesdelen sitter mycket riktigt fyrkantsprofiler som ej är fjädrande men i övrigt består sängbotten till största delen av bandstål. Bolaget anser att sängen därmed uppfyller ställt skall-krav på att sängen ska ha fjädrande botten. Varken beskrivningen eller bedömningen har emotsagts av kommunerna. Säng SB400 får därmed anses uppfylla ställt skall-krav avseende fjädrande botten.

Med hänsyn till det ovan anförda finner förvaltningsrätten att kommunernas förfarande, att inte beakta bolagets anbud avseende säng SB400 i anbudsutvärderingen, står i strid med 1 kap. 9 § LOU och att detta har medfört att bolaget riskerat att lida skada. Förvaltningsrätten anser därför att

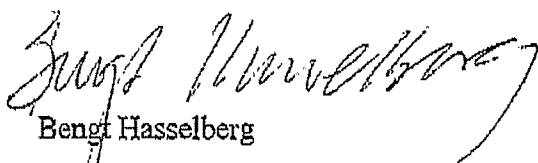
**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I GÖTEBORG**  
Avdelning 2

**DOM**

Sida 8  
14995-10 och  
14997-10

rättelse ska ske genom att utvärderingen av anbud ska göras om varvid  
bolagets anbud ska beaktas.

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



Bengt Hasselberg

Rådman

Föredragande i målet har varit föredraganden Margaretha Fähræus





## 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 rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut var till 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