

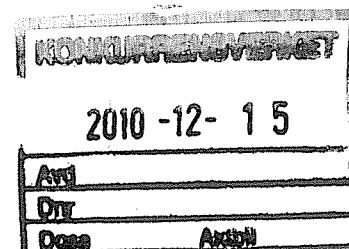


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredraganden Helene Larsson

DOM
2010-12-13
Meddelad i
Växjö

Mål nr
4316-10



SÖKANDE

Staples Sweden AB, 556091-3591
Dragonvägen 11
392 33 Kalmar

MOTPART

Nybro kommun
382 80 Nybro

SAKEN

Begäran om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Staples Sweden ABs ansökan om överprövning på det sättet att ny utvärdering ska göras där anbuden från Sharp och Ko-
neo diskvalificeras och inte ingår i utvärderingen.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut av den 8 oktober 2010 ska inte längre gälla.

Dok.Id 16174

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-868 00

E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se

Telefax
0470-869 50

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

BAKGRUND

Nybro kommun (kommunen) har genomfört en upphandling avseende utrustning för dokumenthantering. Upphandlingsformen var öppet förfarande. I beslut daterat den 28 september 2010 tilldelades Koneo Kalmar AB upphandlingskontraktet eftersom bolaget ansågs inkommit med det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Enligt beslutet inkom fem anbud.

Staples Sweden AB (Staples) ansöker om överprövning av upphandlingen.

Förvaltningsrätten beslutade den 8 oktober 2010 att upphandlingen inte får avslutas i avvaktan på att förvaltningsrätten beslutar något annat.

YRKANDEN

Staples yrkar att anbudsutvärderingen ska göras om på det sättet att anbudet från Koneo Kalmar AB(Koneo) och Sharp Electronics AB(Sharp) förkastas och att anbudet från Staples tilldelas kontraktet. Kommunen motsätter sig bifall till ansökan och yrkar att upphandlingen ska göras om.

PARTERNAS TALAN

Som grund för sin talan har Staples i huvudsak angett följande. Anbudet från Koneo och Sharp uppfyller inte skall-kraven och borde därför förkastas. Kommunen har därför brutit mot de grundläggande principerna om framförallt likabehandling i 1 kap. 9 § LOU. I utvärderingen har anbudet från ATEA i Sverige AB (Atea) bedömts som det tredje bästa. Utvärderingsmodellen är utformad på ett sådant sätt att Staples anbud vid en förnyad utvärdering kommer att tilldelas en högre poäng än Atea.

I underlaget uppställs krav på att pappersmagasinet avseende maskin A ska rymma 250 ark samt att modellen ska kunna hantera papper av typen 70-140 gram. Detta innebär att pappersmagasinet åtminstone ska kunna rymma 250 ark av papperstypen 70 gram. Den maskin Koneo offererat uppfyller inte kraven eftersom maskinen enbart klarar 200 ark avseende standardpapper på 80 gram. Sharps offererade maskin uppfyller inte heller kraven eftersom den enbart klarar ark av papperstypen 56-80 gram i pappersfacket samt 56-128 gram via bypass. Till anbudet är fogat en leverantörsförsäkran om att maskinen klarar att hantera 140 gr/m² papper under kortare körningar. Försäkran är dock inlämnad efter anbudstidens utgång.

Kommunen har i yttrande angett att förfrågningsunderlaget är otydligt. Detta har inneburit att anbudsgivarna har tolkat kraven olika och upphandlingen bör därför göras om.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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. Av 16 kap. 2 § framgår att om den upphandlande myndigheten 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.

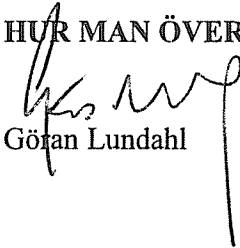
Ett skall-krav är obligatoriskt och måste vara uppfyllt för att anbudsgivaren inte ska uteslutas. I förfrågningsunderlagets kravspecifikation bilaga 1 uppräknas ett antal s.k. minimikrav avseende "maskintyp A", vilken är föremål för prövning i målet. Bl.a. anges antalet 250 under uppgiften om pappers-

magasinet och under papperstyper uppges 70-140 gram. Under punkt 1.7 i förfrågningsunderlaget anges att utrustning som offereras skall minst vara i enlighet med kravspecifikationen i bilaga 1. Uppgifterna i kravspecifikationen avseende maskintyp A får därför tolkas som obligatoriska skallkrav. Koneo har i sitt anbud under tekniska specifikationer angett att en standardkasset innehåller 200 ark vilket kan bli 250 ark med 64 g/m². Eftersom minimikravet var 250 ark av sorten 70-140 g uppfyller anbudet inte skallkraven och borde därför ha uteslutits.

Sharp har i sitt anbud angett att maskinen klarar papperstyperna 56-128 gram. Till anbudet är fogat en leverantörsförsäkran som intygar att maskinen klarar 140 gr/m² under kortare tid. Skrivelsen är daterad den 2 juli 2010. Sista anbudsdagen var 23 juni 2010. Mycket tyder därför på att skrivelsen inkommit efter anbudstidens utgång. Enligt 9 kap 8 § LOU får myndigheten begära in förtydliganden eller kompletteringar om det kan ske utan risk för särbehandling. Detta är emellertid upp till myndigheten att avgöra och anbudsgivaren kan aldrig kräva att få komplettera ett anbud. Leverantörsförsäkran torde inte inrymmas under vad man som anbudsgivare får komplettera. Detta eftersom det inte rör sig om något förtydligande utan om en helt ny uppgift. Skrivelsen borde därför inte ha beaktats. Kommunen borde ha förkastat anbudet eftersom det inte uppfyller skallkravet avseende minst 250 ark av sorten 70-140 g i pappersmagasinet.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten därför att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU då anbud har utvärderats trots att de inte uppfyller alla skallkrav i förfrågningsunderlaget. Eftersom konstaterad brist inte beror på någon felaktighet i förfrågningsunderlaget är det tillräckligt att besluta om rättelse. Ansökan om överprövning ska sålunda bifallas på så sätt att ny utvärdering ska göras där anbuden från Sharp och Koneo diskvalificeras och inte ingår i utvärderingen. Förvaltningsrättens beslut av den 8 oktober 2010 ska upphävas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV3109-1D-LOU)


Göran Lundahl



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. 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 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 uppgive 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 3109/1D LOU