



**SÖKANDE**

Bruynzeel Storage Systems AB, 556207-1729

Ombud: Peter Larsson

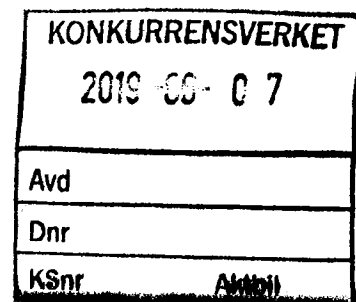
**MOTPARTER**

1. Eskilstuna kommun, 212000-0357

2. EUN Storage AB, 559072-2640

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)



**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

**BAKGRUND OCH YRKANDEN**

Eskilstuna kommun (kommunen) genomför upphandlingen ”Inredning av föremålsarkiv” (dnr ÅB 18.133). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt LOU med tilldelningsgrunden det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet utifrån bästa förhållandet mellan pris och kvalitet. Genom tilldelningsbeslut den 10 januari 2019 antogs Eun Storage AB (Eun) som leverantör i upphandlingen.

Bruynzeel Storage Systems AB (Bruynzeel) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta om rättelse på så sätt att ny anbudsutvärdering företas varvid anbudet från Eun inte beaktas.

Kommunen bestrider bifall till ansökan.

Eun anser att ansökan ska avslås.

Dok.Id 373767

**Postadress**  
Box 406  
581 04 Linköping

**Besöksadress**  
Brigadgatan 3

**Telefon**  
013-25 11 00  
**E-post:** forvaltningsratten@linkoping.dom.se  
www.forvaltningsratten@linkoping.domstol.se

**Telefax**

**Expeditionstid**  
måndag–fredag  
08:00–16:00

## VAD PARTERNA SAMMANFATTNINGSVIS ANFÖR

### **Bruynzeel**

Av punkten 2.1.3 i upphandlingsdokumentet framgår att minsta antalet pallplatser ska vara 1 100. Vidare har förvaring av minst 60 cyklar och minst 30 lampor i pallställ efterfrågats. Enligt punkten 2.1.7 i upphandlingsdokumentet ska denna förvaring vara utöver de 1 100 pallplatserna som kravställts i punkten 2.1.3. Av Euns lösningsförslag framgår att endast 1 059 pallplatser offereras när sektionerna avsedda för cyklar och lampor borträknas. Euns anbud uppfyller följaktligen inte kravet på minst 1 100 pallplatser och borde därmed rätteligen ha förkastats.

Med hänsyn till kommunens antagande gällande Euns lösningsförslag har en illustration gjorts. Av illustrationen framgår att endast 20 cyklar inryms i Euns lösningsförslag, vilket är en avsevärd avvikelse mot kravet om minst 60 cyklar. Det kan förvisso vitsordas att det totala antalet pallplatser enligt Euns lösningsförslag är 1 122 och att 9 pallplatser rimligtvis tas i anspråk till förvaring av lampor. Härvid ska emellertid noteras att Bruynzeels lösningsförslag gällande cykelförvaringen innebär att totalt 36 pallplatser tas i anspråk för 64 cyklar, vilket visar orimligheten i kommunens antaganden om Euns lösningsförslag. Det anförda ger således vid handen att totalt 1 077 pallplatser (1 122–36–9) är den mängd som rimligen krävs för att uppfylla ställda krav på förvaring. Euns anbud ska således förkastas då det obligatoriska kravet på 1 100 pallplatser inte är uppfyllt.

Av Euns beskrivning av tjänsten framgår att det i lösningen ryms 1 108 pallplatser. Kommunen bortser emellertid från antalet pallplatser som Eun angivit, vilket står i strid mot likabehandlingsprincipen. Det är inte möjligt att frångå det antal pallplatser som utlovats i anbudet. Den omständigheten att kommunen anger att Euns angivande av antal pallplatser är en felskrivning

innebär att Eun ges en fördel. Såvitt kommit fram har kommunen inte kontrollerat med Eun och då måste rimligen vad som anges i anbudet gälla. I annat fall saknas skäl för att över huvud taget lämna anbudsdocumentation, vilket särskilt kravställt i punkt 2.1.1 i upphandlingsdokumentet. Det är orimligt och oförenligt med likabehandlingsprincipen att kommunen skönmässigt tolkar lösningen på ett annat sätt än det som angivits.

Därutöver ska framhållas att Euns beskrivning av tjänsten innebär att endast 14 pallplatser till förvaring av minst 60 cyklar och minst 30 lampor tas i anspråk, vilket under inga omständigheter är möjligt med beaktande av vad som åberopats i målet. En upphandlande myndighet kan inte förlita sig på ett jakande svar på frågan om ett obligatoriskt krav uppfyller när det utöver en sådan bekräftelse bifogas underlag till anbudet. Vid aktuella förhållanden måste kommunen kontrollera underlaget, särskilt när det kommit fram uppgifter som antyder att vinnande leverantör inte uppfyller samtliga obligatoriska krav och inte kommer kunna leverera enligt sitt åtagande. Kommunen har inte uppfyllt sin skyldighet att kontrollera om ställda krav är uppfyllda (jfr t.ex. Kammarrätten i Jönköpings dom i mål nr 2947-17, kammarrätten i Göteborgs dom mål nr 4904-09 respektive mål nr 6690–6691-11).

Den illustration som Eun numera har lämnat avseende tilltänkt cykelförvaring är inte genomförbar då den inte är baserad på korrekta förutsättningar. Cyklarna är inte ritade i korrekt skala och förutsättningarna enligt upphandlingsdokumentet är att det ska vara vuxencyklar. En vuxencykel är cirka 850 mm hög och cirka 1000 mm vid styret, givetvis med avvikelser. Efterfrågat gaveldjup på pallstället är 1100 mm. Cyklarnas styre skulle således nästan tangera gavelns framsida och hjulens nedsida gavelns baksida. I Euns lösning har avsevärt lägre cyklar inritats varvid en rad hängande cyklar skulle kunna medges i mitten, vilket inte är möjligt med rätt förutsättningar. Bruynzeel har gjort en egen motsvarande illustration med den lösning som Eun presenterar. Av illustration framgår att 48 cyklar kan hängas in med

Euns lösning om den optimeras maximalt, vilket ger en funktion med dålig individuell åtkomst. Vidare kan konstateras att de pallarna som placeras direkt ovanför cyklarna endast medger en höjd på det som förvaras om cirka 550 mm under aktuella förutsättningar. Samma räknestycke för lampor ger 200 mm fritt för föremålsförvaring. I upphandlingsdokumentet anges att det är maskiner, möbler och större föremål som ska förvaras. Det är därmed att få av de av de beskrivna föremålen ryms inom höjden 550 mm alternativt 200 mm, varför Euns föreslagna lösning inte fungerar i denna del. Dessa 21 pallplatserna kan inte räknas in i summeringen.

### **Kommunen**

I punkten 2.1.3 i upphandlingsdokumentet anges krav på pallställ. Sektionerna ska i huvudsak vara K3-sektioner, men vid nödutgångar, pelare och avslut kan avsnitt anpassas med K2-sektioner för att maximera nyttan av ytan. K3 innebär att det är tre stycken pallar i bredd och tre nivåer i höjd medan K2 innebär att det är två stycken pallar i bredd och tre nivåer i höjd.

På pallställ ska föremål som exempelvis maskiner, möbler och större föremål förvaras. Av punkten 2.1.3 i upphandlingsdokumentet framgår att kravet avseende antal pallplatser är 1 100 stycken. Av punkten 2.1.7 i upphandlingsdokumentet framgår krav på övrig förvaring så som stora maskiner, golvr, cyklar och taklampor. Kraven på förvaring av cyklar och lampor är att offererad lösning ska rymma minst 60 cyklar och minst 30 lampor. I upphandlingsdokumentet föreslås att cyklar och lampor förvaras i pallställ. Om anbudsgivaren väljer att offerera förvaring för cyklar och lampor i pallställ ska ytterligare pallställ utöver de 1 100 som kravstälts i punkten 2.1.3 offereras.

Eun har totalt offererat 1 122 pallplatser, vilket framgår av den ritning som bifogats anbudet. Av ritningen framgår också att Eun offererat sju stycken

K3-sektioner för cyklar och lampor, övrig förvaring. Det innebär dock inte att Eun avsett att samtliga pallplatser som ingår i de markerade K3-sektionerna ska användas för övrig förvaring. Ett rimligt antagande har gjorts att Eun offererat 21 pallplatser, vilket motsvarar den nedersta nivån på de sju K3-sektionerna för övrig förvaring. Detta innebär att det till förvaring enligt punkten 2.1.3 i upphandlingsdokumentet finns 1 101 pallplatser. Det är inte rimligt att det skulle krävas 63 pallplatser för den övriga förvaringen i form av cyklar och lampor. Eun har därmed uppfyllt kravet på 1 100 pallplatser och även kraven för övrig förvaring.

Av upphandlingsdokumentet framgår vilket behov av förvaring som kommunen har. Det har varit upp till respektive anbudsgivare att offerera en funktionell förvaring som uppfyller behoven och kraven som definierats i kravspecifikationen. Det var inte ett krav att anbudsgivaren ska redovisa hur förvaringen ser ut. Eun har intygat att samtliga krav uppfylls och bedömningen är att Eun uppfyller ställda krav. Det har inte heller kommit fram anledning att ifrågasätta rimligheten i anbudet. Då upphandlingen är en funktionsupphandling förväntas att offererad lösning är genomförbar.

Eun uppfyller kravet på 1 100 pallplatser och i de fall mått och mängd på förvaring inte ställts i upphandlingsdokumentet har det varit upp till anbudsgivarna att offerera en lösning som rymmer efterfrågat behov. Detta kommer också säkerställas i samband med leveransgodkännande enligt kontraktet. Om det saknas förvaring för något föremål som kravställts innebär detta att hela leveransen kommer att underkännas och anbudsgivaren kan inte fakturera kommunen (jfr punkten 4.3.3 i upphandlingsdokumentet). Då anbudsgivaren accepterat avtalsvillkoren är anbudsgivaren införstådd med att om ställda krav inte uppfylls vid leveranskontrollen erhåller leverantören ingen ersättning. Detta har även bidragit till att det inte funnits anledning att ifrågasätta hur förvaringen kommer att se ut. Bruynzeel har inte visat att Eun

inte uppfyller kraven utan det är enbart antaganden som gjorts. Uppfattningen är att 1 108 pallplatser är en felskrivning och att det istället är 1 101 pallplatser som offererats. Detta stämmer även överens med antaganden och beräkningar som kommunen gjort.

### **Eun**

Inledningsvis bör framhållas att det inte krävs 63 stycken pallplatser för att uppfylla kravet om minst 60 cyklar och minst 30 lampor. I den offererade lösningen har sammanlagt sju stycken K3-sektioner reserverats för cyklar och lampor, det vill säga 21 stycken pallplatser i markplan. Bedömningen som gjorts är att cyklar och lampor ryms på 14 pallplatser och att det ovan ryms två plan med pallplatser för pallar i olika storlekar. Den offererade lösningen har baserats på att cyklar och lampor hängs växelvis både i höjd och djupled. Eun är medveten om att det är fråga om en museisamling som ska hanteras varsamt. Det är dock inte fråga om föremål som plockas ut särskilt ofta. Sammantaget är antalet pallplatser, exklusive cyklar, lampor m.m., 1 100. Det återstår därmed 22 pallplatsers som kan användas till förvaring av cyklar och lampor m.m. I detta sammanhang kan även påpekas att hur dessa 22 pallplatser fördelas med olika föremål kan dessutom faktiskt styras av kommunen. Bruynzeel har gjort egna antaganden och beräkningar avseende Euns offererade lösning som är felaktiga. Euns anbud uppfyller samtliga ställda krav i upphandlingsdokumentet och det saknas därmed skäl att förkasta det.

### **SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

#### **Rättslig reglering**

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt.

Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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 (20 kap. 6 § LOU).

### **Förvaltningsrättens bedömning**

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (jfr RÅ 2009 ref. 69). Vidare gäller att det är den som ansökt om överprövning som har att visa att upphandlingen skett i strid mot LOU och att denne har lidit eller kan komma att lida skada på grund härav.

Bruynzeel har gjort gällande att kommunen rätteligen borde ha förkastat Euns anbud med anledning av att det inte uppfyller kravet avseende minst 1 100 pallplatser. Enligt Bruynzeel har kommunen dessutom brutit mot lika-behandlingsprincipen genom inte fästa hänseende vid att Eun offererat 1 108 pallplatser i sin beskrivning av tjänsten. Därutöver har Bruynzeel gjort gällande att den av Eun föreslagna lösningen för förvaring av cyklar och lampor inte är genomförbar.

Kommunen har invänt att Euns anbud uppfyller kravet på 1 100 pallplatser. Enligt kommunen har 21 pallplatser offererats till övrig förvaring såsom cyklar och lampor m.m. och det har inte kommit fram skäl att ifrågasätta att Euns anbud uppfyller samtliga ställda krav.

Eun har å sin sida framfört att sammanlagt har 1 122 pallplatser offererats. Den föreslagna lösningen innebär att det de facto finns 22 platser till övrig förvaring såsom cyklar och lampor. Enligt Euns beräkningar inryms dessutom minst 60 cyklar och minst 30 lampor på 14 pallplatser.

Förvaltningsrätten konstaterar att föremålet för aktuell upphandling är en helhetslösning för inredning av föremålsarkiv till kommunens nya lokaler vid Svista (se bl.a. punkten 1.1.4 i upphandlingsdokumentet). Under punkterna 2.1.1–2.1.9 i upphandlingsdokumentet anges kraven beträffande efterfrågad förvaring.

Av punkten 2.1.3, *Pallställ*, i upphandlingsdokumentet framgår bl.a. att på pallställ ska föremål som exempelvis maskiner, möbler och större föremål förvaras. Vidare anges i nämnda punkt att behovet är 1 100 pallplatser.

Av punkten 2.1.7, *Övrig förvaring*, framgår bl.a. att i övrig förvaring ska exempelvis stora maskiner, golvur, cyklar, taklampor och annat förvaras samt att denna förvaring inte ingår i ovan beskrivna pallförvaring. Lampor respektive cyklar placeras *förslagsvis* hängande i pallställage. Vidare anges i nämnda punkt att behovet av förvaring är minst 60 cyklar (vuxna) och minst 30 hängande lampor (större/medelstora).

Innebörden av ovan angivna krav avseende pallplatser är enligt förvaltningsrätten att för det fall anbudsgivarens lösningsförslag innefattar förvaring av cyklar och lampor i pallställ ska pallplatser utöver de 1 100 som anges i punkten 2.1.3 i upphandlingsdokumentet offereras.

Inget annat har kommit fram i målet än att Eun har bekräftat att samtliga krav under punkterna 2.1.1–2.1.7 i upphandlingsdokumentet är uppfyllda. Därutöver har Eun till sitt anbud lämnat ritning och beskrivning över tjäns-



ten ifråga i enlighet med punkten 2.2 i upphandlingsdokumentet. Ur den aktuella ritningen kan utläsas att den av Eun föreslagna lösningen innefattar sammanlagt 1 122 pallplatser, vilket också är ostridigt i målet. Att Eun i ritningen har markerat sju så kallade K3-sektioner med *cyklar, lampor m.m.*, ger dock enligt förvaltningsrättens mening inte tillräckligt stöd för slutsatsen att samtliga pallplatser inom dessa sektioner avsetts för så kallad övrig förvaring. Eun har sedermera förklarat att den föreslagna lösningen innebär att det finns 1 100 pallplatser till sådan förvaring som anges i punkten 2.1.3 i upphandlingsdokumentet och 22 pallplatser till övrig förvaring som anges i punkten 2.1.9 i upphandlingsdokumentet. Med beaktande av vad Bruynzeel har anfört i målet anser förvaltningsrätten att det i Eun anbudshandlingar inte finns uppgifter som står i strid mot bekräftelsen av att det aktuella kravet om 1 100 pallplatser är uppfyllt. Det har således inte kommit fram sådana omständigheter som visar att Euns anbud brustit i kravuppfyllelse i detta hänseende.

Eun har förvisso i sin beskrivning över tjänsten angett att det totalt inryms 1 108 pallplatser för sådan förvaring som anges i punkten 2.1.3 i upphandlingsdokumentet. Oavsett detta kan konstateras att kommunen i nämnda punkt har fastställt förvaringsbehovet till 1 100 pallplatser, vilket rimligtvis borde innebära att några pallplatser utöver detta inte behöver offereras och tas i anspråk för sådan övrig förvaring som avses i punkten 2.1.3. Den av Eun föreslagna lösningen innebär att det finns 1 100 pallplatser till förvaring enligt punkten 2.1.3 och 22 pallplatser till övrig förvaring enligt punkten 2.1.9. Med hänsyn till vad Bruynzeel har anfört i målet anser förvaltningsrätten att den omständigheten att Eun i sitt anbud angett 1 108 pallplatser inte medför att Eun brustit i förhållande till något obligatoriskt krav eller reserverat sig mot något villkor. Mot denna bakgrund finner förvaltningsrätten att kommunen inte förfarit i strid mot likabehandlingsprincipen eller någon annan av de grundläggande principerna genom att anta anbudet från Eun.

Ur upphandlingsdokumentet kan utläsas att kommunen inte ställt krav avseende hur efterfrågad förvaring närmare ska se ut. Vad Bruynzeel har åberopat i målet ger enligt förvaltningsrätten inte tillräckligt stöd för att minst 60 cyklar, minst 30 lampor m.m. inte skulle inrymmas inom de av Eun angivna antalet pallplatser för övrig förvaring. Skäl för ingripande mot upphandlingen utifrån vad Bruynzeel har åberopat i denna del finns därmed inte.

Sammantaget saknas det skäl för ingripande mot upphandlingen enligt 20 kap. 6 § LOU utifrån vad Bruynzeel har åberopat. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

### **HUR MAN ÖVERKLAGAR**

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Tomas Kjellgren  
Rådman

Föredragande har varit Robert Larsson.



## Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

### Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

#### Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårs-afton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

### Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

### Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.  
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.  
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

### Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

### Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

### Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på [www.domstol.se](http://www.domstol.se).

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.