



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**
Enhet 2

DOM
2012-01-18
Meddelad i
Linköping

Mål nr
7697-11

SÖKANDE

Wenaas AB, 556201-4992
c/o Kwintet
Däckvägen 2
506 49 Borås

Ombud: Gabor Hacker
Däckvägen 2
506 49 Borås

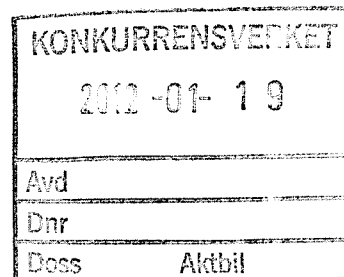
MOTPART

Eskilstuna kommun
631 86 Eskilstuna

Ombud: Stadsjurist Owe Brännberg
Kommunstyrelseförvaltningen
631 86 Eskilstuna

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen i den del som avser stationskläder får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Rättelsen ska bestå i att anbudet från Idé-Mode AB inte ska beaktas vid utvärderingen.

Dok.Id 69730

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 406	Brigadgatan 3	013-25 10 00	013-25 11 40	måndag – fredag
581 04 Linköping		E-post: forvaltningsratten@linkoping.dom.se		08:00-12:00 12:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Eskilstuna kommun (kommunen) genomför en upphandling av ramavtal för avrop av Larmställ och Stationskläder för Räddningstjänstens personal i Eskilstuna kommun. Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande enligt LOU. Anbud kan lämnas på hela eller delar av uppdraget. Med det menas antingen Larmställ pos 1-7 eller Stationskläder pos 8-19. Det anbud som är det mest ekonomiskt fördelaktiga för kommunen ska antas. Vid anbudstidens utgång hade sex bolag lämnat anbud i upphandlingen.

Enligt tilldelningsbeslut den 23 november 2011 avser kommunen att teckna avtal med Idé-Mode AB avseende stationskläder.

Wenaas AB (bolaget) ansöker om överprövning av tilldelningsbeslutet avseende stationskläder och yrkar, som det får förstås, att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärd enligt 16 kap. 5 § LOU.

Kommunen motsätter sig bifall till bolagets ansökan.

Idé-Mode AB har lämnats tillfälle att yttra sig i målet. Idé-Mode AB motsätter sig bifall till ansökan.

PARTERNAS UTVECKLANDE AV TALAN

Bolaget anför till stöd för ansökan i huvudsak följande. Enligt förfrågningsunderlaget punkt 5.6 ska anbud innehålla intyg om miljöcertifiering alternativt en miljöpolicy där ansvarig person och senaste uppdatering ska framgå. Det framgår inte av Idé-Mode AB:s miljöpolicy vem som är ansvarig för policyn eller när den senast uppdaterades. Det måste vara alla myndigheters mål och krav att företag uppgraderar sin miljöpolicy eller t.o.m. certifierar sig.

Kommunen anför i huvudsak följande. Av punkt 5.6 i förfrågningsunderlaget framgår följande. Enligt Eskilstuna kommuns riktlinjer ska all upphandling främja en hållbar utveckling som leder till god miljö för nuvarande och kommande generationer. Eskilstuna kommun ska göra miljömässiga hänsynstaganden bl.a. genom att handla av leverantörer som bedriver ett aktivt miljöarbete, ställa miljökrav på både varor och tjänster, prioritera miljöanpassade varor och tjänster och därmed bidra till en produktion som leder till en positiv miljöpåverkan. Av Idé-Mode AB:s anbud, sid. 2 och 41, framgår med önskvärd tydlighet att företaget arbetar miljöanpassat och återkommande årligen uppdaterar sitt miljöarbete och sin miljöpolicy. Företagets anbud anses därmed infria verifiering av skall-kravet på miljöpolicy.

Bolaget gemämler bl.a. följande. Idé-Mode AB har hänvisat till och bifogat certifikat från andra företag. Ett av certifikaten gäller endast emballage och övriga är inte längre giltiga. Att ÖKO-Text certifikaten förnyas varje år är ingen uppdatering. Man kan inte heller se när Idé-Mode AB uppdaterade sin egen miljöpolicy. Man vet inte ens om Idé-Mode AB samarbetar med de företag som det hänvisat till i anbudet. Vidare ifrågasätts om det är rimligt att man "lånar" och använder andra företags certifieringar.

Idé-Mode AB har anförat bl.a. följande. Företaget har varit etablerat på marknaden under två och ett halvt år och har ännu inte hunnit påbörja något miljöledningssystem. För att ha ett så bra miljötank som möjligt försöker företaget välja samarbetspartner som är långt framme på området. I anbudet beskrivs ganska tydligt att företaget eftersträvar bästa möjliga hänsyn till miljön. Uppfyllandet av aktuellt skall-krav är förmodligen en tolkningsfråga. Firmateknaren och ägaren av Idé-Mode AB ansvarar för anbudet i sin helhet, inklusive den bifogade miljöpolicy. Troligtvis har kommunen också gjort denna bedömning. Det är vidare viktigt att tänka på att det i förfrågningsunderlaget inte finns något krav på miljöcertifiering

från beställarens sida. I övrigt hänvisas till kommunens sammanfattning och beslut.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Utredning

Av förfrågningsunderlaget, punkt 5.6, Miljö- och kvalitetsarbete, framgår bl.a. följande.

Enligt kommunens riktlinjer ska upphandling främja hållbar utveckling som leder till en god miljö för nuvarande och kommande generationer. Kommunen ska göra miljömässiga hänsynstaganden bland annat genom att; handla med leverantörer som bedriver ett aktivt miljöarbete, ställa miljökrav på varor, tjänster och entreprenader, prioritera miljöanpassade varor, tjänster och entreprenader och på så sätt stimulera en produktion som påverkar miljön så lite som möjligt.

Anbudet *ska* innehålla:
Intyg om miljöcertifiering alternativt en miljöpolicy där ansvarig person samt senaste uppdatering *ska* framgå.

Bifogas: (kryssruta)

Av Idé-Mode ABs anbud sid. 2 och 41 framgår i huvudsak följande.

Miljöarbete

Förpackningar: Vi köper allt förpackningsmaterial från Ahnviks i Borås, vilka är miljöcertifierade och anslutna till REPA-registret (se bifogade intyg och certifikat).

Vidare vill vi hänvisa till vår egen "MILJÖPOLICY" som visar att vi hela tiden väljer leverantörer som uppfyller alla ställda krav. Detta gäller både tygleverantörer och producenter (se bifogade intyg och certifikat). Kommentarer ÖKO-Text-cert. Dessa certifikat förnyas varje år automatiskt och sänds ut i febr-mars varje år.

Miljöpolicy för Idé-Mode AB

Vi på Idé-Mode AB har som mål att minska belastningen på miljön. För att på ett långsiktigt sätt kunna utveckla Idé-Mode AB i enlighet med hur omvärldens miljökrav förändras ska vi:

- * Välja samarbetspartner utifrån vår miljöpolicy
- * Ge våra anställda information och kunskap så att de har möjlighet att använda vår miljöpolicy i sitt arbete
- * Följa med i forskning och utveckling kring miljön, i synnerhet när det gäller textilier.
- * På bästa sätt undvika resursslöseri.
- * Göra miljöfrågor till en långsiktig investeringsfråga samt prioritera förebyggande åtgärder.
- * Följa lagar och krav som ställs på Idé-Mode AB.

Lagtext

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter ska 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. 5 § LOU framgår bl.a. följande. 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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Bolaget gör gällande att det av Idé-Mode AB:s anbud inte framgår vem som är ansvarig för miljöpolicy eller när den senast uppdaterades. Enligt förfrågningsunderlaget är detta ett skall-krav. Bolaget gör vidare gällande att de miljöcertifikat som Idé-Mode AB bifogat till sitt anbud inte är giltiga.

Kommunen anför att Idé-Mode AB:s anbud visar med ”önskvärd tydlighet” att företaget arbetar miljöanpassat och återkommande årligen uppdaterar sitt miljöarbete och sin miljöpolicy.

Enligt likabehandlingsprincipen, som kommer till uttryck i 1 kap. 9 § LOU, får den upphandlande myndigheten inte efterge eller bortse från skall-krav som uppställts i förfrågningsunderlaget. Den upphandlande myndigheten måste kontrollera att inkomna anbud inte avviker från sådana krav.

I förfrågningsunderlaget anges att anbudet ska innehålla intyg om miljöcertifiering alternativt en miljöpolicy där ansvarig person samt senaste uppdatering ska framgå. Det föreskrivs inte hur anbudsgivaren ska visa att kravet uppfylls. På sid. 2 och 41 i Idé-Mode AB:s anbud framgår visserligen att Idé-Mode AB arbetar miljöanpassat, men uppgift om ansvarig person och

senaste uppdatering av miljöpolicy saknas. Kommunen har inte motsagt bolagets påståenden rörande giltighetsdatum för bifogade miljöcertifikat. Förvaltningsrätten finner mot denna bakgrund att Idé-Modes AB:s anbud inte uppfyller uppställt skall-krav avseende ansvarig person och senaste uppdatering. Enligt förvaltningsrätten har kommunen därmed brutit mot LOU och de gemenskapsrättsliga principerna som ligger till grund för lagstiftningen genom att utvärdera Idé-Modes AB:s anbud, trots att det inte uppfyllt i förfrågningsunderlaget ställda krav. Detta innebär att Wenaas AB, vars anbud efter Idé-Modes AB:s anbud varit det ekonomiskt mest fördelaktiga, har lidit skada. Förutsättningar för åtgärd enligt 16 kap. 5 § LOU föreligger därmed.

En mer ingripande åtgärd än vad som är nödvändigt bör inte vidtas. Då bristerna inte påverkat det konkurrensuppsökande skedet, finner förvaltningsrätten att det är tillräckligt att kommunen vidtar rättelse på så sätt att kommunen bortser från Idé-Mode AB:s anbud vid utvärderingen.

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

Sarah Svenblad
Sarah Svenblad

Föredragande har varit Martina Thorn.



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 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 3109/1D LOU