



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I VÄXJÖ**

**DOM**  
2017-04-28  
Meddelad i Växjö

Mål nr  
955-17, 956-17  
och 957-17

**SÖKANDE**

Ocay Sverige AB, 556048-5962  
Hästmarksvägen 12  
891 38 Örnsköldsvik

Ombud: Staffan Granberg  
Ocay Sverige AB  
Norra Järnvägsgatan 52  
931 37 Skellefteå

**MOTPARTER**

1. Affärsverken i Karlskrona AB, 556049-4733  
Box 350  
371 23 Karlskrona

2. Karlskrona kommun, 212000-0829 (mål nr 956-17)  
371 83 Karlskrona

3. Räddningstjänsten Östra Blekinge (mål nr 957-17)  
Box 117  
371 22 Karlskrona

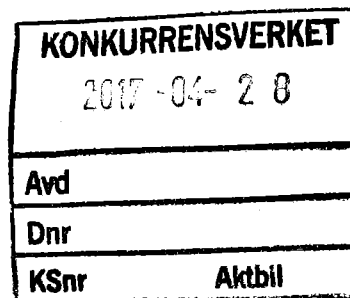
Ombud för 1–3: Carl-Martin Laner  
Karlskrona kommun  
Ö. Hamngatan 7 B  
371 83 Karlskrona

**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.



Dok.Id 154162

**Postadress**  
Box 42  
351 03 Växjö

**Besöksadress**  
Kungsgatan 8

**Telefon**  
0470-56 02 00

**E-post:** forvaltningsrattenivaxjo@dom.se  
www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se

**Telefax**  
0470-255 02

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

## BAKGRUND

Affärsverken i Karlskrona AB, Karlskrona kommun och Räddningstjänsten Östra Blekinge har genomfört en upphandling avseende engångsmaterial. Upphandlingen har administrerats av Karlskrona kommuns upphandlingsavdelning (kommunen) och har genomförts genom öppen upphandling med lägsta pris som tilldelningsgrund. Det inkom totalt två anbud och i tilldelningsbeslut den 8 mars 2017 antogs KP Syd AB som leverantör.

## YRKANDEN M.M.

Ocay Sverige AB (Ocay) ansöker om överprövning och yrkar att tilldelningsbeslutet ska ogillas och att ny tilldelning ska meddelas med Ocays anbud som vinnande anbud.

I första hand anförs att KP Syds anbud ska förkastas mot bakgrund av att KP Syd använt sig av konstruerade bruttopriser som strider mot uppställda skall-krav i kravspecifikationens punkt 16. Priset för sopsäckar är på KP Syds hemsida 61,80 kr. I anbudet har priset angetts till 22,80 kr, vilket strider mot skall-kraven om att priserna ska framgå under respektive produkt samt att webbutiken ska vara öppen, med priserna synliga utan separat inloggning. Skall-kraven kan knappast tolkas på något annat sätt än att de officiella priser som finns i webbutiken också ska vara de priser man anger som bruttopriser i varukorgen, för att sedan efter rabatt utgöra anbudsgivarens netto. Genom prisjusteringen har KP Syds anbud förbättrats med 55 746,40 kr. De har därmed angett ett bruttopris som saknar bäring i de officiella bruttopriserna på deras hemsida. Prisskillnaden har påtalats för kommunen, som inte vidtagit någon åtgärd utan endast uppgett att anbudsgivaren kan ändra de officiella bruttopriserna vid avtalsstart. Prisskillnaden torde heller inte ha undgått kommunen under utvärderingsfasen, men nödvändiga åtgärder har ändå inte vidtagits för att korrigera eller utesluta KP

Syds anbud. Kommunen har i efterhand framställt tidigare helt okända omständigheter för anbudslämmandet, d.v.s. att bruttopriserna inte behöver vara korrekta och allmängiltiga. Kommunens förfarande strider mot principerna om likabehandling och transparens. Att en anbudsgivare ska ges möjlighet att i efterhand ändra vid anbudstillfället officiella priser för att överensstämna med lämnade anbudspriser strider mot likabehandlingsprincipen i LOU. Om det finns möjlighet att konstruera priser, ska detta tydligt framgå i förfrågningsunderlaget enligt principen om transparens och likabehandling.

I andra hand yrkas att mellanskillnaden mellan det officiella bruttopriset och det i anbudet angivna bruttopriset ska belastas KP Syds anbud. KP Syds anbud ska därmed påföras 55 776,40 kr, vilket betyder att KP Syds totala anbud blir 653 948,40 kr. Ocays anbud är 613 058 kr. Genom att myndigheterna antagit KP Syds anbud i strid mot LOU, har Ocay lidit skada eller kan komma att lida skada. Mot denna bakgrund hemställer Ocay att ny tilldelning ska meddelas där Ocays anbud antas som vinnande anbud

Kommunen anser att Ocays talan ska lämnas utan bifall och anför i huvudsak följande. KP Syds anbud uppfyller alla skall-krav. Enligt kravspecifikationen punkt 16 ska produkterna vid avtalsstart, inte vid anbudslämmandet, vara allmänt tillgängliga. Det pris KP Syd angett är därmed korrekt.

#### **SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

Enligt 4 kap. 1 § 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.

I 20 kap. 6 § första stycket LOU anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot 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.

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 på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

#### *Förvaltningsrättens bedömning*

I förfrågningsunderlagets kravspecifikation punkt 16 anges följande. Produkter som offereras i anbudet skall finnas allmänt tillgängliga via leverantörens webbsida vid avtalsstart. Anbudsgivaren skall ha en webbutik som är allmän och priserna framgår under respektive produkt. Webbutiken skall vara öppen, med priserna synliga utan separat inloggning. Den offererade webbutiken skall vara öppen så att alla på marknaden, offentlig såväl som privat, kan lägga beställningar. Webbutikens priser som visas på den allmänna webbutiken skall gälla. Anbudsgivaren skall koppla den allmänna prislistan med inlogg och lösen, med offererad rabattsats avdragen till beställaren (det ska i alla lägen vara den allmänna webbens priser som ligger till grund för kontroll av priserna). Webbutikens priser skall gälla löpande under avtalsperioden inklusive eventuell förlängning, förutom de nettoprissatta produkterna som skall ha ett fast pris på ett år från avtalstecknandet.

Ocay har anfört att skallkraven i kravspecifikationens punkt 16 skulle ha varit uppfyllt vid tiden för anbudsgivningen. Kommunen har anfört att kravet ska vara uppfyllt vid avtalsstart. I kravspecifikationens punkt 16 anges att webbutikens priser skall gälla löpande under avtalsperioden inklusive eventuell förlängning, förutom de nettoprissatta produkterna som skall ha ett fast pris på ett år från avtalstecknandet. Förvaltningsrätten anser att detta får

anses innebära en precisering av vid vilken tidpunkt skallkravet ska vara uppfyllt. Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att skallkravet för priser i anbudet ska gälla från avtalstecknandet. KP Syd således inte lämnat ett anbud i strid med skallkravet. Inte heller är det visat att upphandlingen i något annat avseende skulle strida mot de grundläggande principerna i 4 kap 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Magnus Hansson  
rådman

Föredragande: Emelie Linder



# 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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.