



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Enhet 2
 Ann-Louice Jonsson

DOM
 2014-11-18
 Meddelad i
 Falun

Mål nr
 3827-14,
 3839-14--3852-14

SÖKANDE

Colmec AB, 556088-8017
 Box 675
 601 05 Norrköping

MOTPART

1. Borlänge kommun (mål nr 3827-14)
2. Falu kommun (mål nr 3839-14)
3. Gagnefs kommun (mål nr 3840-14)
4. Ludvika kommun (mål nr 3841-14)
5. Sätters kommun (mål nr 3842-14)
6. Räddningstjänst Dala Mitt (mål nr 3843-14)
7. Säterbostäder AB (mål nr 3844-14)
8. Sätters Kommuns Fastighets AB (mål nr 3845-14)
9. Gagnefsbostäder AB (mål nr 3846-14)
10. Kopparstaden AB (mål nr 3847-14)
11. AB Stora Tunabyggen (mål nr 3848-14)
12. Ludvika kommunfastigheter AB (mål nr 3849-14)
13. LudvikaHem AB (mål nr 3850-14)
14. AB Borlänge Energi (mål nr 3851-14)
15. Västerbergslagens Utbildningscentrum (mål nr 3852-14)

Ombud: UpphandlingsCenter i Ludvika kommun
 771 82 Ludvika

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Colmec AB:s begäran om muntlig förhandling och ansökan om överprövning.

Dok.Id 119668

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-383 00 00	023-383 00 80	måndag – fredag
S-791 21 Falun		E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se		08:00-12:00 13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Den gemensamma nämnden för upphandling i Ludvika kommun (UpphandlingsCenter) genomför en samordnad upphandling av däck, däckservice, förvaring för lätta och tunga fordon 2014 (dnr GNU 2013/97). Tilldelningsbeslut fattades den 15 juli 2014 varvid Vianor AB, Mili Däck & Service AB och Dahlgren's i Dalarna AB anbud antogs. I upphandlingen gick att lämna anbud för en, några eller alla de geografiska områdena Falun, Borlänge, Ludvika, Säter och Gagnef. Vianor AB (Vianor) antogs för de geografiska områdena Falun och Borlänge.

Colmec AB (Colmec) ansöker om överprövning av upphandlingen såvitt avser delområde Borlänge och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny anbudsutvärdering genomförs varvid anbudet från Vianor inte ska beaktas. Som grund för sin talan anför Colmec att Vianor har offererat däck som inte uppfyller ett obligatoriskt krav i förfrågningsunderlaget gällande premiumdäck och att Colmec, som lämnat det efter Vianor lägsta priset, har lidit skada.

UpphandlingsCenter bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (jfr RÅ 2009 ref. 69 och Kammarrätten i Stockholms dom i mål nr 3481-10).

Colmec har i målen inte gjort gällande att förfrågningsunderlaget skulle vara otydligt eller på annat sätt stå i strid med de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Colmec gör emellertid gällande att UpphandlingsCenter, i strid med likabehandlings- och transparensprincipen, har antagit anbudet från Vianor, trots att detta inte uppfyller det obligatoriska kravet i förfrågningsunderlaget avseende premiumdäck. Colmec anför bl.a. följande. I branschen finns tre kvalitetsnivåer avseende däck; lågpris, mellanklass och premium. UpphandlingsCenter har ställt upp ett obligatoriskt krav att anbudsgivare ska offerera premiumdäck. Vianors offererade Nordmandäck är inga premiumdäck, utan utgör Nokians budgetdäck. Nordmandäcken tillverkas visserligen av Nokian, men dessa däck bygger inte på den senaste däckteknologin, utan på Nokians tidigare teknologi. Nordmandäcken är även billigare än de premiumdäck som säljs under Nokians egna varumärke Nokian Hakkapelitta. Nokians egenmärkta däck erbjuder till skillnad mot Nordmandäcken en garanti (s k Hakka-skydd) innebärande att ett trasigt däck ersätts med ett nytt däck från tillverkaren.

UpphandlingsCenter gör å sin sida gällande att Vianor uppfyller samtliga ställda krav i upphandlingen och anför bl.a. följande. Den aktuella upphandlingen har föregåtts av en marknadsundersökning där de tre kvalitetsnivåerna lågpris, mellanklass och premium har ansetts vara rådande inom branschen. Vianors offererade premiumdäck från Nokian uppfyller dels uppställda krav på anpassning till nordiska förhållanden, rullmotstånd/energieffektivitet, våtgrepp, ljud och hastighetsindex, dels har UpphandlingsCenter på en direkt fråga under anbudstiden svarat att märket

Nokian är att betrakta som ett premiumdäck. Angivandet av olika märken gjordes i syfte att underlätta för anbudsgivarna att förstå vad som efterfrågas sent under anbudstiden, utan att för den skull införa nya skullkrav. Denna upplysning har hjälpt anbudsgivare att upprätta konkurrenskraftiga anbud.

I **förfrågningsunderlaget** (Skallkrav, Krav 3.3) anges bl.a. följande. Offererade däck ska uppfylla Europaparlamentet och rådets förordning (EG) nr 1907/2006 (REACH), så att förekomst av PAH följer kraven i Bilaga XVII. Rullmotstånd; MSR-10323. Hos de däck (dubbdäck, regummerade däck, reservdäck undantagna) som används inom ramen för uppdraget, ska inte överskrida energieffektiviseringsklassen enligt förordning EG nr 1222/2009 om märkning av däck vad gäller drivmedelseffektivitet och andra väsentliga parametrar. Vinterdäck ska uppfylla definitionen av vinterdäck i enlighet med TSFS 2010:2. MSR-10682. I förfrågningsunderlaget (Skallkrav, Krav 3.5) anges vidare att däcken ska vara anpassade för nordiska förhållanden. I förfrågningsunderlaget (Utvärderingsmodell) anges bl.a. följande. Pris skall anges per däck i tre olika klasser. De angivna beskrivningarna på produkterna ska ses som en vägledning för att förenkla beskrivningen av det som ska upphandlas. Offererade produkters kvalitet och funktion ska minst motsvara den kvalitet och funktion som beställaren refererar till. I utvärderingsmodellen (Prisfråga) anges hur vinter- och sommardäck ska prissättas. Vad gäller vinterdäck finns under respektive prisfråga angivet dimension och hastighetsindex samt att vinterdäck ska vara dubbade. Vad gäller sommardäck finns under respektive prisfråga angivet dimension, rullmotstånd/energieffektivitet, våtgrepp, ljud och hastighetsindex. Leverantören ska ange snittpris av de tre klasserna i ”Ange pris/st” av offererat däckets fabrikat/modellbeteckning som klarar ställda krav. Uträkningen av snittpris sker enligt nedan:

Pris Lågprisdäck = Fabrikat/modellbeteckning samt pris

Pris Mellanklassdäck = Fabrikat/modellbeteckning samt pris

Pris Premiumdäck = Fabrikat/modellbeteckning samt pris

Rabattsats = %

/3

= Snittpris

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

I målet är klarlagt att vinnande leverantören Vianor har offererat vinterdäcket Nokian Nordman 5 inom premiumklassen. Frågan i målet är, såsom talan kommit att utvecklas, om det offererade däck i denna upphandling kan anses utgöra ett premiumdäck. Det har inte framkommit att det finns någon allmänt accepterad definition av vad som betecknas som premiumdäck eller att det skulle finnas någon standardisering av begreppet på marknaden. Förutom de krav som anges avseende t.ex. hastighetsindex och dimension har UpphandlingsCenter i förfrågningsunderlaget inte närmare specificerat vad som avses med de olika klasserna, dvs. vad som ska anses utgöra ett premiumdäck. Colmec har inte uppgett att förfrågningsunderlaget som sådant skulle vara otydligt.

Förvaltningsrätten konstaterar att det under anbudstiden ställts en publik fråga till UpphandlingsCenter gällande vad det är för egenskaper och kriterier som ska vara uppfyllda för att ett däck ska tillhöra respektive klass samt vad det är för kvalitet och funktion som beställaren refererar till. UpphandlingsCenter har som svar angett att ska-kraven gäller angående kvalitet och funktion. UpphandlingsCenter har vidare lämnat exempel på olika däckfabrikat inom respektive klass. För premiumklass anges bl.a. Nokian. Annat har inte framkommit än att samtliga potentiella anbudsgivare har fått del av denna information vid samma tillfälle under anbudstiden. Frågor och svar får enligt förvaltningsrättens uppfattning anses utgöra en del av förfrågningsunderlaget. Mot bakgrund av vad UpphandlingsCenter har upplyst kommer att godkännas som premiumdäck i den aktuella

upphandlingen kan det vinnande anbudet inte anses ha antagits i strid med i upphandlingen ställda obligatoriska krav.

Colmec har visserligen obestritt framfört att offererat Nordmandäck inte bygger på den senaste däckteknologin och att däckets marknadsförs som "budget-friendly" på Nokians internationella hemsida. Förvaltningsrätten anser emellertid inte att det framkommit några uppgifter som visar att det aktuella däckets inte skulle uppfylla övriga angivna skall-krav i förfrågningsunderlaget (jfr Krav 3.3 och 3.5). Vid denna bedömning saknas skäl för ingripande enligt LOU på de av Colmec åberopade grunderna, varför ansökan om överprövning ska avslås.

Muntlig förhandling

Colmec har begärt muntlig förhandling i målet för att vid denna höra ett vittne under beviset att Nordmandäcken är billigare än Nokiandäcken och utgör Nokians budgetdäck vilka inte saluförs under Nokians egna varumärke.

Med hänsyn till hur sökanden utformat sin talan i målet finner förvaltningsrätten att beviset inte har bäring på frågan om huruvida vinnande leverantör antagits i strid med ett i upphandlingen uppställt obligatoriskt krav. Vid dessa förhållanden finner förvaltningsrätten att muntlig förhandling är uppenbart obehövlig i målet. Yrkandet härom ska därför avslås.

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



Karin Forslund Johansson

rådman