



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

DOM
2015-12-18
Meddelad i
Uppsala

Mål nr
6344-15 E

SÖKANDE

SIMAB Sport AB, 556546-7981
Stora Ävägen 19 A
436 34 Askim

MOTPART

Norrtälje kommun
Box 800
761 28 Norrtälje

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2015 -12- 2 2	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 170094

Postadress
Box 1853
751 48 Uppsala

Besöksadress
Kungsgatan 49

Telefon
018-431 63 00

Telefax
018-431 63 43

E-post: forvaltningsratteni uppsala@dom.se
www.forvaltningsratteni uppsala.domstol.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Norrtälje kommun (kommunen) har som upphandlande myndighet genomfört en upphandling av två delområden, idrottsmaterial och idrottsutrustning, där anbudslämnare kan lämna anbud på ett eller båda områdena för successivt avrop under avtalsperioden. Upphandlingen har genomförts som ett öppet förfarande enligt LOU och som en samordnad upphandling med kommunerna Norrtälje, Täby och Vallentuna, med Norrtälje som samordnande kommun. Den anbudsgivare som efter kvalificering och kontroll av skallkrav har lämnat det lägsta anbudspriset på respektive varukorg tilldelas kontraktet. SIMAB Sport AB (bolaget) lämnade anbud i upphandlingen. I tilldelningsbeslut den 13 november 2015 antogs anbudet från Sport & Fritidsgrossisten i Sverige AB (Sport & Fritidsgrossisten) avseende anbudsområdet idrottsmaterial.

YRKANDEN M.M.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen i den del som avser idrottsmaterial och yrkar att vissa av Sport & Fritidsgrossistens offererade priser ska ersättas med belastningspris och att det efter detta ska göras en ny utvärdering.

Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. I den delen av upphandlingen som omfattar idrottsmaterial har kommunen antagit anbud från Sport & Fritidsgrossisten. Detta anbud har blivit felaktigt utvärderat. Sport & Fritidsgrossisten har blivit godkända trots att de inte erbjudit artiklar som motsvarar produktbeskrivningen i förfrågningsunderlaget. De artiklar det rör sig om är ett baseballslagträ samt en handboll. Sport & Fritidsgrossisten har offererat juniormodeller trots att det i upphandlingen efterfrågats modeller för senior eller vuxen. Avvikelsen är så stor och användandet så olikt beskrivningen att belastningspris bör användas. Eftersom kommunen inte har säkerställt att antagna anbud innehåller efterfrågad produktkvalitet samt funktion har det inneburit att bolaget inte

blivit tilldelat denna del av upphandlingen.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Bolaget uppfyller inte skaderekvisitet enligt 16 kap. 6 § LOU. I upphandlingen fanns krav på att anbudsgivare skulle bifoga ett Excel-ark med beskrivning samt individuella prisuppgifter för efterfrågade produkter. Bolaget har inte bifogat en sådan beskrivning och informationen återfinns inte heller på annat sätt i anbudet. Bolagets anbud uppfyller därmed inte de obligatoriska kraven i upphandlingen. En anbudsgivare som lämnat ett anbud som inte uppfyller de obligatoriska kraven och därmed inte klarar kvalificeringsfasen kan inte vara aktuell för tilldelning av kontrakt. Detta innebär att bolaget inte har lidit eller riskerat att lida någon skada oavsett om kommunens handlande brutit mot någon bestämmelse i LOU.

Bolaget har beretts tillfälle till genmäle men har inte hörts av.

DOMSKÄL

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad bolaget åberopar är visat att kommunen har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och att detta medfört att bolaget lidit eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). För att en ansökan om överprövning av en upphandling ska bifallas är det således inte tillräckligt att en överträdelse av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU har skett om inte den leverantör som ansöker om överprövning kan visa att denna lidit eller kan komma att lida skada till följd av överträdelsen.


I en överprövningsprocess 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 (RÅ 2009 ref. 69).

Kommunen har i förvaltningsrätten anfört att bolaget inte uppfyller de obligatoriska kraven i upphandlingen och därmed inte klarar kvalificeringsfasen. Bolaget har inte framfört några invändningar i det avseendet.

En anbudsgivare som rätteligen har förkastats i kvalificeringsfasen riskerar normalt inte att lida skada av att upphandlande myndighet inte har beaktat att även annan anbudsgivare borde ha uteslutits. I det fall att även det enda kvarvarande anbudet borde ha förkastats kan anbudsgivaren emellertid riskera att lida skada (jfr EU-domstolens avgörande i mål C-100/12 *Fastweb*, samt Kammarrätten i Jönköpings dom den 11 april 2014 i mål nr 2658--2667-13).

I den förevarande upphandlingen kan konstateras att utöver bolaget och Sport & Fritidsgrossisten har ytterligare kvalificerade anbudssökande lämnat anbud. Bolaget har endast anfört att den vinnande anbudsgivaren inte uppfyller samtliga obligatoriska krav. Den situation som förelåg i ovan nämnd rättspraxis är således inte aktuell. Detta innebär att bolaget inte längre kan betraktas som en presumtiv leverantör i upphandlingen och att det därmed inte är möjligt för bolaget att erhålla det ifrågavarande kontraktet. Bolaget kan därmed inte anses ha lidit skada i LOU:s mening även för det fall förvaltningsrätten skulle finna att Sport & Fritidsgrossistens anbud borde ha förkastats. Det saknas därmed grund för ett ingripande enligt LOU. Bolagets ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1A LOU).


Karl Rahm
förvaltningsrättsfiskal

Målet har handlagts av föredraganden Nicklas Rydgren.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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.

