

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING****DOM**
2014-06-11
Meddelad i
LinköpingMål nr
2681-14
Enhet 2**SÖKANDE**Grolls AB, 556084-1784
Box 4154
422 04 Hisings Backa**MOTPART**Strängnäs kommun
645 80 Strängnäs**SAKEN**

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 165135

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

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Strängnäs kommun (Kommunen) genomför upphandling av ramavtal avseende ”Arbetskläder för personal inom vård och omsorg samt för köks- och restaurangpersonal” med beteckning *SN 2013:462-059* (upphandlingen). Upphandlingen genomförs genom förenklat förfarande och tilldelningsgrund är det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Kommunen har i tilldelningsbeslut antagit anbud lämnat av Almedahls Alingsås AB (Almedahls).

Grolls AB (Grolls) ansöker nu om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering genomförs där anbuden från Almedahls samt från Kwintet Sverige AB (Kwintet) inte beaktas.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan.

Almedahls motsätter sig bifall till ansökan.

Kwintet har givits tillfälle att yttra sig i målet men har inte avhörtts.

VAD PARTERNA SAMMANFATTNINGSVIS ANFÖRT

Grolls

Av fem anbudslämnare i upphandlingen tilldelas Almedahls kontrakt då bolaget anses ingett det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. På andra plats i utvärderingen rangordnas Kwintet medan Grolls hamnar på tredje plats. Efter att Grolls har begärt ut och granskat anbuden från Almedahls och Kwintet framgår det emellertid att inget av bolagen offererat produkter i enlighet med uppställda skall-krav.

Av Kommunens svar på en publik fråga i upphandlingen framgår det tydligt att alla angivna materialblandningar är ett skall-krav och att det är mycket viktigt att angivna blandningar hålls för att utvärdering ska kunna ske på lika villkor. På position 21 och 26 i Bilaga 3.1 *Vård och omsorg* har Kommunen efterfrågat en T-shirt respektive Topp med följande specificering: ”*3/4 längd ärm, 100 procent bomull, vikt: 180g/kvadratmeter, tvätt min. 60 grader*”

Almedahls har på denna position offererat artikelnummer 75140 samt 75128 och hänvisat till sin katalog samt till tillverkarens hemsida. På tillverkarens hemsida motsvaras de offererade produkterna av artikelnummer 0591 med kompositionen 92 procent bomull och 8 procent lycra samt av artikelnummer 0313 med kompositionen 60 procent bomull och 40 procent polyester. Ingen av produkterna är tillverkade av 100 procent bomull vilket är vad som anges i Almedahls egen katalog vilken bifogats till anbudet. Tillverkaren har enligt egen uppgift aldrig producerat dessa plagg i 100 procent bomull. Kwintet har på samma positioner offererat artikel nr 102152 som har en blandning av 95 procent bomull och 5 procent elastan, vilket inte heller uppfyller kravet på 100 procent bomull. Grolls ifrågasätter att Kommunen verkar anse att det är godtagbart enligt LOU att anbudsgivaren hävdar en felaktig komposition i produktbladen som inte stämmer med verkligheten och att detta, baserat på att anbudsgivaren kryssat i JA på frågan om ställda krav uppfylls, endast ska ses som ”bristande information”.

Grolls har tagit del av ställda frågor med svar för att kunna matcha Kommunens önskemål och offerera artiklar enligt ställda skall-krav. Grolls har till följd av detta tvingats välja en dyrare produkt på flera positioner. Då däremot både Almedahls och Kwintet valt att inte följa Kommunens upp-

ställda skall-krav ska en ny utvärdering företas där bolagens anbud förkastas.

Kommunen

Grolls anser att Kommunen antagit anbud som inte uppfyller samtliga i upphandlingen ställda skall-krav. Kommunen har i punkt 4.1.1 i förfrågningsunderlaget ställt generella krav på kläderna. Av punkt 4.1.2 framgår att pris ska lämnas i bilagor och att anbudslämnaren där ska ange även artikelnummer, benämning, storlek, färger, fabrikat och katalogsida/produktblad.

Almedahls, som tilldelats kontraktet, har i prisbilaga 3.1 angivit pris samt övriga begärda uppgifter. Så är även fallet med Kwintet. Kommunen anser att de båda bolagen uppfyller de krav som ställts i förfrågningsunderlaget.

Leverantörerna har genom att försäkra att de uppfyller ställda krav i förfrågningsunderlagets punkt 4.1.1 och 4.1.2 samt ange begärda uppgifter i prisbilaga visat att de offererar produkter i enlighet med de krav som uppställts. Av Almedahls katalog kan även utläsas att t-shirt och topp på position 21 och 26 består av 100 procent bomull. Att Kommunen skulle ha en ytterligare vidsträckt skyldighet att undersöka om varorna uppfyller de krav som ställts skulle vara orimligt. Kommunen har inte haft någon anledning att ifrågasätta riktigheten i de lämnade uppgifterna.

Kommunen anser inte att man haft fog för att utesluta vare sig Almedahls eller Kwintets anbud på de grunder som angetts av Grolls. Anbuden har uppfyllt de krav som ställts i förfrågningsunderlaget och Kommunen har därmed inte agerat i strid med bestämmelserna i LOU då man utvärderat anbuden. Under dessa omständigheter har Grolls inte kommit att lida skada eftersom tilldelningen var korrekt.

Almedahls

Almedahls har i enlighet med punkt 4.1.1 i förfrågningsunderlaget bekräftat att skall-kraven uppfylls och bolaget är införstått med att ställda krav är bindande och avgörande för avtalet, både före och efter anbudets inlämnande. Det föreligger således inga anledningar för Kommunen att ifrågasätta riktigheten i de lämnade uppgifterna.

Vad gäller erbjudna produkter på position 21 och 26 i bilaga 3.1 så gör Grolls en egen bedömning och påstår att dessa artiklar motsvarar ID artiklar 0591 och 0313, vilket är felaktigt. Detta är artiklar som Almedahls kommer att leverera till Kommunen vid avtalsstart enligt ställda krav – i 100 procent bomull med trekvarts ärm. Dessa artiklar finns inte i ID GAME:s ordinarie katalogutbud, men kommer att tillhandahållas av ID GAME. Almedahls anbud uppfyller således ställda skall-krav.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

För ett ingripande enligt LOU krävs att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i nämnda lag och att detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU).

Grolls har i målet anfört att varken Almedahls eller Kwintet har offererat produkter i enlighet med uppställda skall-krav i upphandlingen. Grolls gör gällande att tillverkaren ID GAME inte har någon produkt som motsvarar i upphandlingen ställda skall-krav avseende komposition på 100 procent bomull.

Almedahls har i yttrande till rätten uppgett att bolaget vid avtalsstart kommer att leverera önskade plagg i enlighet med ställda krav på komposition

och att dessa artiklar kommer att tillhandahållas av ID GAME, även om de inte finns med i det ordinarie katalogutbudet.

Vad Grolls anfört i målet gör, enligt rättens mening, inte sannolikt att Almedahls i sitt anbud offererat produkter som inte motsvarar i upphandlingen uppställda krav på komposition om 100 procent bomull. Almedahls har redovisat samtliga i förfrågningsunderlaget efterfrågade uppgifter samt försäkrat att de produkter som kommer att tillhandahållas vid avtalsstart uppfyller i upphandlingen ställda krav, även om vissa av artiklarna inte går att återfinna i tillverkarens ordinarie katalogutbud. Kommunen har i förfrågningsunderlaget inte fordrat någon ytterligare bevisning på kravuppfyllelse utöver det som Almedahls presterat och att uppställa ett mer långtgående krav endast för viss anbudsgivare skulle innebära ett brott mot likabehandlingsprincipen. Följden av en leverantörs bristande skall-kravuppfyllnad vid kontraktets fullgörande är för övrigt inte en upphandlingsrättslig fråga, utan får lösas på kontraktsrättslig väg. Kommunen har därmed agerat i enlighet med LOU då man bedömt att anbudet från Almedahls uppfyller i upphandlingen ställda skall-krav. Något skäl att ingripa mot upphandlingen på denna grund föreligger således inte.

Av utvärderingsrapporten i upphandlingen kan utläsas att Grolls rangordnats på tredje plats efter Almedahls och Kwintet. Vidare framgår av tilldelningsbeslut i upphandlingen att kontrakt tilldelats endast en anbudsgivare, nämligen Almedahls, och den omständigheten huruvida Kwintets anbud brister i kravuppfyllelse eller ej kommer inte att förändra det inbördes förhållandet mellan Grolls och Almedahls. Således kan en eventuell brist i Kwintets anbud inte anses ha medfört eller komma att medföra att Grolls lidit eller kommer att lida skada i LOU:s mening. Det saknas därför skäl för rätten att pröva om anbudet från Kwintet uppfyller i upphandlingen ställda skall-krav.

Sammanfattningsvis kan vad Grolls anført i målet inte föranleda att någon åtgärd enligt 16 kap. 6 § LOU blir aktuell. Ansökan om överprövning ska i enlighet härmed avslås.

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

Tomas Kjellgren

Föredragande har varit Andrea Ritzer.



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 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.