



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM
2018-02-27
Meddelad i Malmö

Mål nr
13117-17
13122-17

KONKURRENSVERKET	
2018-02-27	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Uddevalla Teknikcenter AB, 556562-0621
Dyrstensvägen 1
451 75 Uddevalla

Ombud: advokaterna Kaisa Adlercreutz och Christian Martinsson
Front Advokater AB
Kungstorget 2
411 17 Göteborg

MOTPARTER

1. Helsingborgs stad (mål nr 13117-17)
251 89 Helsingborg

2. Räddningstjänsten Skåne Nordväst (mål nr 13122-17)
Tistelgatan 6
253 75 Helsingborg

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Mål nr 13122-17
Förvaltningsrätten avskriver målet.

Mål nr 13117-17
Förvaltningsrätten avslår Uddevalla Teknikcenter AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

Helsingborgs stad och Räddningstjänsten Skåne Nordväst genomför gemensam upphandling benämnd Toner, bläck- och färgpatroner, dnr 309/17. Upphandlingen, som administreras av Helsingborgs stad, genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU. Enligt tilldelningsbeslut den 22 november 2017, fattat av Helsingborgs stad, ska kontrakt tilldelas Perfect Print Sverige AB.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

Uddevalla Teknikcenter AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska göras om. Ansökan anges avse Helsingborgs stad, och för det fall att även Räddningstjänsten Skåne Nordväst har fattat tilldelningsbeslut, Räddningstjänsten Skåne Nordväst. Till grund för talan anförs i huvudsak följande.

Varken Perfect Print Sverige AB eller någon annan anbudsgivare uppfyller samtliga obligatoriska krav. För det fall en upphandlande myndighet har ställt upp vissa kriterier som obligatoriska krav kan dessa i ett senare skede inte frångås.

De upphandlande myndigheterna har bl.a. efterfrågat fyra Canon-produkter, Type C-EXV26. Samtliga anbudsgivare har offererat de aktuella efterfrågade produkterna. De efterfrågade produkterna kan inte framställa arkivbeständiga utskrifter enligt det obligatoriska kravet i punkt 3.2.3 i förfrågningsunderlaget. Enligt det obligatoriska kravet i 3.2.3 ska alla produkter uppfylla Riksarkivets föreskrifter och allmänna råd om tekniska krav och certifieringar. För att en produkt ska uppfylla det obligatoriska kravet i 3.2.3 i förfrågningsunderlaget krävs att certifiering har utförts av ett

ackrediterat organ och att det har utfärdat ett certifikat för produkten. Detta följer av bl.a. 3 kap. 1 §, 3 kap. 4 § och 3 kap. 6 § Riksarkivets föreskrifter.

RISE Research Institutes of Sweden AB är det enda ackrediterade certifieringsorgan som kan utfärda certifikat om överensstämmelse med Riksarkivets föreskrifter och kraven i ISO-11798 avseende arkivbeständiga utskrifter. RISE har inte utfärdat något certifikat avseende de aktuella produkterna med typbeteckningen C-EXV26. Produkterna uppfyller därmed inte kravet i punkt 3.2.3 i förfrågningsunderlaget och därmed inte heller kraven enligt ISO-11798 eller liknande. Avsaknaden av certifiering och certifikat för en produkt innebär att det aktuella kravet i punkt 3.2.3 inte är uppfyllt. Uppfyllelse av kraven i ISO-11798 kan endast påvisas genom certifiering.

En bekräftelse av kravuppfyllelse saknar betydelse om det senare framkommer att kravet inte har uppfyllts. Det finns även ytterligare produkter som efterfrågats av staden som inte uppfyller det obligatoriska kravet på arkivbeständiga utskrifter. Staden har efterfrågat 40 produkter av märket HP. Av dessa är det endast tio stycken som är certifierade och som uppfyller det obligatoriska kravet på arkivbeständighet. Samtliga leverantörer har offererat de produkter som staden har efterfrågat. Staden har sammantaget efterfrågat ett stort antal produkter för vilka det saknas certifiering och utfärdade certifikat och som därmed inte uppfyller det aktuella obligatoriska kravet.

Helsingborgs stad har antagit Perfect Print Sverige AB trots att bolaget offererat produkter som inte uppfyller kravet på arkivbeständiga utskrifter. Helsingborgs stad har uppenbart frångått det obligatoriska kravet som uppställts och därmed åsidosatt principerna om transparens och likabehandling. Då varken Perfect Print Sverige AB eller någon annan anbudsgivare upp-

fyller kravet i punkt 3.2.3 kan rättelse inte ske på något annat sätt än att upphandlingen görs om.

Om upphandlingen görs om kan Uddevalla Teknikcenter AB offerera produkter som uppfyller krav avseende arkivbeständiga utskrifter. Uddevalla Teknikcenter AB lider därför skada om Helsingborgs stad ingår avtal med en anbudsgivare som inte uppfyller samtliga obligatoriska krav i upphandlingen.

Helsingborgs stad bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Något tilldelningsbeslut för Räddningstjänsten Skåne Nordväst har p.g.a. förbiseende inte meddelats. Räddningstjänsten Skåne Nordväst är således inte part i målet. Staden bestrider att den brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen. Det bestrids också att Uddevalla Teknikcenter AB lidit eller kan komma att lida skada.

Det aktuella kravet i förfrågningsunderlaget 3.2.3 är inte ställt på ett sådant sätt att produkterna ska vara certifierade. Kravet är ställt så att produkterna ska uppfylla ISO-11798 eller likande, vilket i och för sig motsvarar kraven för certifiering. Staden har inte ställt krav på att ett eventuellt godkännande/certifiering skulle finnas publicerat eller att leverantörerna skulle bifoga bevis på kravuppfyllandet. Staden har ansett det tillräckligt att leverantörerna bekräftar att de uppfyller kravet avseende arkivbeständighet. Samtliga leverantörer har i sina anbud bekräftat att samtliga obligatoriska krav är uppfyllda. Ingen anbudsgivare har under anbudstiden anfört att kravet inte går att uppfylla. Staden har inte haft någon anledning att betvivla riktigheten i leverantörernas försäkran och har således inte begärt in några bevis. Staden har haft rätt att anta anbudet från Perfect Print Sverige AB och har inte på något sätt åsidosatt principerna om transparens och lika-behandling.

Till skillnad från de tekniska kraven som återfinns i kapitel 4 i Riksarkivets föreskrifter som riktar sig mot produkten, reglerar kapitel 3 vilka krav en upphandlande myndighet som omfattas av föreskriften ska ställa vid upphandling av arkivbeständigt papper m.m. Det ska understrykas att föreskriften inte är tillämplig på stadens verksamhet. Den del av föreskriften som rör certifiering utgör inte ett krav som produkten som sådan ska uppfylla enligt föreskrifterna. Certifiering har således inte varit en del av skalkravet i punkt 3.2.3 i förfrågningsunderlaget.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU 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 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Mål nr 13122-17

Uddevalle Teknikcenter AB har angett att ansökan om överprövning avser Helsingborgs stad, och för det fall att även Räddningstjänsten Skåne Nordväst har fattat tilldelningsbeslut, Räddningstjänsten Skåne Nordväst. Räddningstjänsten Skåne Nordväst har såvitt framkommit inte fattat

något tilldelningsbeslut. Då ansökan om överprövning därmed inte avser Räddningstjänsten Skåne Nordväst ska förevarande mål avskrivas.

Mål nr 13117-17

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Uddevalla Teknikcenter AB anför till grund för sin ansökan att Helsingborgs stad brutit mot LOU genom att efterfråga produkter som inte uppfyller de krav som uppställts i förfrågningsunderlaget punkt 3.2.3, genom att frångå uppställda obligatoriska krav i upphandlingen samt genom att anta anbudet från Perfect Print Sverige AB trots att bolaget offererat produkter som inte uppfyller kravet på arkivbeständiga utskrifter och därmed inte uppfyllt samtliga obligatoriska krav i upphandlingen.

För att konkurrens ska kunna ske på lika villkor krävs klara och tydliga upphandlingsdokument. Av dessa ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas.

I nu aktuell upphandling anges i förfrågningsunderlaget under punkten 3.2.3 *Arkivbeständiga utskrifter* följande.

Alla erbjudna produkter ska uppfylla Riksarkivets föreskrifter och allmänna råd om tekniska krav och certifieringar för framställning av arkivbeständiga utskrifter. Produkterna ska uppfylla kraven enligt ISO-11798 eller liknande.

Uddevalla Teknikcenter AB gör gällande att kravet innebär att det för kravuppfyllelse krävs att certifiering har utförts av ett ackrediterat organ och att det har utfärdats ett certifikat för produkten. Förvaltningsrätten finner emellertid inte stöd i kravets lydelse för denna tolkning.

Helsingborgs stad har vid sin prövning av Perfect Print Sverige AB:s anbud funnit att samtliga obligatoriska krav är uppfyllda och att anbudet ska utvärderas. Det har inte visats att staden i denna bedömning avvikit från förfrågningsunderlaget, brutit mot likabehandlingsprincipen eller på annat sätt agerat i strid med LOU.

Vad Uddevalla Teknikcenter AB anfört visar alltså enligt rättsens mening varken att Helsingborgs stad frånfallit ett obligatoriskt krav eller att Perfect Print Sverige AB inte har uppfyllt samtliga obligatoriska krav i upphandlingen och rätteligen skulle ha förkastats. Rätten slutsats blir således att det inte är visat att staden genom att utvärdera och anta anbudet från Perfect Print Sverige AB har brutit mot bestämmelserna i LOU.

Vid nu angivna förhållanden och då Uddevalla Teknikcenter AB inte heller i övrigt anfört något som utgör grund för ingripande mot upphandlingen ska ansökan om överprövning avslås i denna del.

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


Anders Mattsson

Lena Palmér har föredragit målen.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningsstillstånd 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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

