



SÖKANDE

Textilia Tvätt & Textilservice AB, 556538-5043

Ombud: Advokat Lina Håkansson Kjellén
Bokwall Rislund Advokatbyrå KB

MOTPARTER

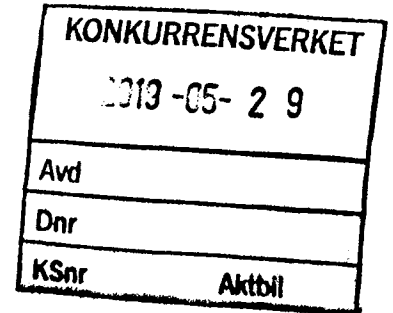
1. Olofströms kommun

Ombud: Mikael Särnevång

2. Lindbytvätten AB

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

YRKANDEN M.M.

Olofströms kommun (kommunen) har genomfört en upphandling av hyra av arbetskläder inklusive tvätteritjänst. Upphandlingen har genomförts som ett öppet förfarande enligt LOU med avsikt att teckna avtal med en leverantör. Vid anbudstidens utgång hade fyra anbud inkommit. Enligt tilldelningsbeslut den 19 mars 2019 har kommunen beslutat att anta Lindbytvätten AB (Lindbytvätten) som leverantör. Textilia Tvätt & Textilservice AB (Textilia) har rangordnats som nummer två.

Textilia ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska rättas på så sätt att utvärderingen görs om utan beaktande av anbudet från Lindbytvätten. Bolaget anför

bl.a. följande. Lindbytvättens anbud har inte uppfyllt samtliga obligatoriska krav i upphandlingen. Genom att trots detta ta upp Lindbytvättens anbud till utvärdering har kommunen agerat i strid med transparens- och likabehandlingsprincipen i 4 kap. 1 § LOU. Om Lindbytvättens anbud förkastats hade Textilia tilldelats kontrakt. Textilia har därmed lidit eller riskerat att lida skada av upphandlingsfelet i den mening som avses i 20 kap. 6 § LOU.

I upphandlingsdokumentets avsnitt 3.3 Produktens egenskaper, anges de obligatoriska krav som de offererade arbetskläderna ska uppfylla. Kraven på herr- och dambyxa anges enligt följande.

Krav för herr- och dambyxa

- Unisex modell
- Mycket rymlig modell
- Färger: vita samt 2 valmöjligheter
- Minst två benfickor varav en stängningsbar telefonficka med plats för smartphone
- Resår i midjan
- Uppvikbara byxben med slejf, nickelfri tryckknapp

För att kunna kontrollera att kraven på arbetskläderna är uppfyllda krävde kommunen i samma avsnitt att anbudsgivarna skulle bifoga katalog eller produktblad för offererade arbetskläder till anbudet.

Övrigt

- Katalog/produktblad över offererade arbetskläder ska bifogas anbudet.

Efter tilldelningsbeslut meddelats begärde Textilia ut Lindbytvättens anbud, där det redovisas offererad herr- och dambyxa. I beskrivningen anges uttryckligen att knappen till slejfen inte är en tryckknapp utan en vanlig plastknapp. Upphandlingsdokumentets krav för herr- och dambyxa är mycket tydliga och går inte att förstå på annat sätt än att knappen till slejfen ska vara i form av en tryckknapp. På samma sätt är det mycket tydligt av Lindbytvättens anbud att den offererade byxan inte har en tryckknapp utan en vanlig plastknapp. Lindbytvättens anbud uppfyller därmed inte kravet att offererad herr- och dambyxa ska ha en slejf med tryckknapp. Det aktuella kravet har

angetts i upphandlingsdokumentet och har därmed gett anbudsgivarna anledning att förutsätta att kravet varit viktigt för kommunen. Kravet har också haft betydelse för utformningen av anbudet. Utan ett krav på tryckknapp hade Textilia och övriga anbudsgivare kunnat offerera andra typer av byxor. Kravet har en adekvat koppling till ändamålet med upphandlingen och kan inte i sig anses oproportionerligt.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Kommunens krav för herr- och dambyxa är bl.a. att den ska ha funktionen uppvikbara byxben med slejf. Om slejfen fästes med en plastknapp eller tryckknapp spelar ingen som helst roll för funktionen att byxan ska vara uppvikbar. Att precisera vilken typ av fästeanordning som används i detta fall kan inte anses vara proportionerligt, och sådana krav har heller inte ställts. Att kravet i förfrågningsunderlaget åtföljs av orden ”nickelfri tryckknapp” beror på att kommunen vill förtydliga att om knäppningen görs med tryckknapp, så ska den vara nickelfri ur allergisynpunkt. I de fall en ”vanlig” knapp används så skulle inte ett tillägg om nickelfri knapp vara relevant då en vanlig knapp inte ligger an mot huden.

Lindbytvätten, som givits tillfälle att yttra sig i målet, bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Avvikelsen som påtalas av Textilia är ringa och har inte någon betydelse för byxans funktion. Lindbytvätten har, liksom kommunen, tolkat kraven kring knappen i slejfen med fokus på att denna ska vara nickelfri och ha en kvalitet som stödjer funktionen. Den knapp Lindbytvätten har i sin offererade byxa är visserligen dyrare men håller en kvalitet de kan stå för. En tryckknapp har en kortare livslängd, vilket kan skapa större kostnad för kunden.

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. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Av 20 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Textilia har i målet gjort gällande att Lindbytvätten inte uppfyller kravet i upphandlingsdokumentet att offererad herr- och dambyxa ska ha en slejf med tryckknapp. Av upphandlingsdokumentet punkt 3.3 ”Krav för herr- och dambyxa” framgår bl.a. att byxan ska ha ”uppvikbara byxben med slejf, nickelfri tryckknapp”. Enligt förvaltningsrättens mening kan kravet, såsom det är formulerat, inte förstås på annat sätt än att byxans slejf ska fästas med en nickelfri tryckknapp. Ordalydelsen i kravet ger således inte utrymme för alternativa fästansordningar på sätt som kommunen och Lindbytvätten gör gällande. Det är i målet ostridigt att Lindbytvätten i sitt anbud inte har offererat en byxa med tryckknapp. Kommunen har således, genom att vid utvärderingen av Lindbytvättens anbud avvika från ett obligatoriskt krav i upphandlingen, handlat i strid med LOU. Textilia får, såsom rankad tvåa i utvärderingen, anses ha lidit eller riskerat att lida skada av kommunens agerande. Skäl till ingripande enligt LOU förligger därmed. Då det felaktiga förfarandet inte är hänförligt till upphandlingens konkurrensuppsökande skede är ett förordnande om rättelse en tillräckligt ingripande åtgärd. Rättelsen ska bestå i att kommunen gör en ny prövning av anbuden varvid anbudet från Lindbytvätten inte ska beaktas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Maria Dahlqvist
rådman

Föredragande: Susanne Rehnström



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårs-afton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

