


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredragande: Finn Hultin

DOM

2012-09-21

Meddelad i

Växjö

Mål nr

3217-12, 3223-12—3226-12,

3228-12—3236-12, 3391-12

SÖKANDE

Dolema AB, 556615-8373

Polygonvägen 73

187 66 Täby

MOTPARTER

1. Landstinget Kronoberg, Upphandlingsavd., tillika ombud för 2-15

Box 1223

351 12 Växjö

2. Landstinget Blekinge

3. Lessebo kommun

4. Ljungby kommun

5. Markaryds kommun

6. Tingsryds kommun

7. Uppvidinge kommun

8. Växjö kommun

9. Älmhults kommun

10. Karlskrona kommun

11. Olofströms kommun

12. Ronneby kommun

13. Sölvesborgs kommun

14. Karlshamns kommun

15. Alvesta kommun

KONKURRENSVERKET	
2012-09-25	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktibil

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

Dok.Id 56756

Postadress

Box 42

351 03 Växjö

Besöksadress

Kungsgatan 8

Telefon

0470-56 02 00

E-post: fva@dom.se**Telefax**

0470-255 02

Expeditionstid

måndag – fredag

08:00-16:30

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning på så sätt att rättelse av upphandlingen avseende pos nr 98-137, 150-153 och 166 ska ske genom en ny utvärdering varvid Dolema AB:s anbud ska beaktas.

YRKANDEN M.M.

Landstinget Kronoberg har för Landstinget Blekinge, kommunerna Alvesta, Lessebo, Ljungby, Markaryd, Tingsryd, Uppvidinge, Växjö, Älmhult, Karlskrona, Olofström, Sölvesborg, Karlshamn samt för egen räkning genomfört en upphandling. Upphandlingen avser inkontinensprodukter, katetrar, urinuppsamlingsmaterial inklusive tillbehör. Genom tilldelningsbeslut den 27 augusti 2012 antogs bland andra Coloplast AB och Astra Tech AB som leverantörer.

Dolema AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att dess anbud ska utvärderas. Bolaget anför huvudsakligen att det offererade informationsmaterialet "Användarguide REN intermittent katering" uppfyller förfrågningsunderlagets krav på att "[p]edagogiskt informationsmaterial skall tillhandahållas kostnadsfritt i form av ex barnböcker, tidskrifter samt filmer" (punkt 2.1.15).

Landstinget yrkar att ansökan om överprövning ska avslås och anför sammanfattningsvis att Dolema AB inte lyckats verifiera att kravet i förfrågningsunderlagets punkt 2.1.15 uppfyllts varför förutsättningar för att förkasta anbudet föreligger.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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 iakttagas.

Av 16 kap. 2 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i LOU. En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets s.k. skallkrav inte ska beaktas vid utvärderingen. Det är anbudsgivaren som har att visa att den uppfyller samtliga skallkrav. Frågan i målet är således om Dolema AB har visat att dess anbud uppfyller skallkraven och därför hade bort utvärderas.

Landstinget har i förfrågningsunderlaget uppställt ett skallkrav med följande lydelse: "Pedagogiskt informationsmaterial skall tillhandahållas kostnadsfritt i form av ex. barnböcker, tidskrifter samt filmer". Dolema AB har gjort gällande att dess informationsmaterial "Användarguide REN intermittent kateterisering" – med beskrivning i text och bild av hur katetrar fungerar och appliceras samt hur urinvägarnas anatomi och funktionalitet är beskaffad – uppfyller nämnda skallkrav. Bolaget har till stöd härför anfört att skallkravet ska tolkas som att leverantören ska ha minst ett pedagogiskt informationsmaterial och att barnböcker, tidskrifter samt filmer endast är att anse som exempel härför. Landstinget har häremot anfört att användarguiden inte ansågs uppfylla kravet på pedagogiskt informationsmaterial och att landstinget därför begärde att bolaget skulle ge in prov på pedagogiskt informationsmaterial "i form av ex barnböcker, tidskrifter samt filmer". Bolaget gav in en film på turkiska samt en ännu inte färdigställd informationsbroschyr för barn. Med hänsyn till att det av kravspeci-

fikationen följer att anbud ska lämnas på svenska har bolaget enligt landstinget inte lyckats verifiera att kravet avseende pedagogiskt informationsmaterial uppfyllts.

Av utredningen i målet framgår att bolaget i sitt anbud angett att det aktuella kravet är uppfyllt och hänvisat till den bifogade användarguiden. Förvaltningsrätten finner inte att någon obligatorisk miniminivå för någon egenskap hos det pedagogiska informationsmaterialet, såsom minsta omfattning eller viss framställningsform, har uppställts. Barnböcker, tidskrifter och filmer utgör enligt domstolens mening endast en icke uttömmande uppräkningslista av exempel på material som godtas. Förvaltningsrätten har tagit del av användarguiden och anser att den uppfyller skalkravet som detta nu är utformat. En mer ingående bedömning av användarguidens brister och förtjänster ur pedagogiskt och informativt hänseende får göras under utvärderingsfasen.

Bolaget har anfört att det kommer att lida skada om avtal tecknas i enlighet med tilldelningsbeslutet då de i aktuell del offererat upphandlingens lägsta priser. Uppgiften har inte motsagts av landstinget. Mot bakgrund av det som anförts ovan finner förvaltningsrätten således att landstinget handlat på ett sätt som strider mot kraven i LOU och att detta medfört att Dolema AB lidit eller kan komma att lida skada. Rättelse av upphandlingen i berörda delar ska därför ske på så sätt att en ny utvärdering av anbuden ska göras, varvid Dolema AB:s anbud ska beaktas. Det nu anförda medför inga begränsningar av landstingets möjligheter att sluta avtal i de delar av upphandlingen som inte omfattas av Dolema AB:s anbud.



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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1D LOU