



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2012-02-17
Meddelad i
Linköping

Mål nr
687-12
Enhet 2

SÖKANDE

Grolls AB, 556084-1784
Box 4154
422 04 Hisings Backa

Ombud: Rolf Lindqvist
Grolls AB
Box 90224
120 23 Stockholm

MOTPART

1. Katrineholms kommun
641 80 Katrineholm

2. Sörmland Vatten och Avfall AB, 556742-9302
Vingåkersvägen 18
641 51 Katrineholm

Ombud för 2: Katrineholms kommun

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2012-02-20	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok Id 74121

Postadress Box 406 581 04 Linköping	Besöksadress Brigadgatan 3	Telefon 013-25 10 00 E-post: forvaltningsratten@linkoping.dom.se	Telefax 013-25 11 40	Expeditionstid måndag – fredag 08.00-16.00
--	--------------------------------------	---	--------------------------------	---

YRKANDEN M.M.

Katrineholms kommun och Sörmland Vatten och Avfall AB genomför en offentlig upphandling av ramavtal avseende yrkes- och varselkläder samt skor. Upphandlingen görs genom förenklat förfarande. Det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för de upphandlande myndigheterna ska antas.

Grolls AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förfrågningsunderlaget ska ändras så att kravet på butik eller utlämningsställe på orten tas bort.

De upphandlande myndigheterna anser att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖRT

Grolls

Det går inte att förstå varför det ställs krav på butik eller utlämningsställe på orten.

Arbetskläder är inte några komplicerade produkter och alla användare har alltid flera uppsättningar. Grolls har 28 fältsäljare som med en dags varsel kan vara på plats för utprovning och rådgivning. Med ett minimum av planering går det att nå den servicegrad kommunen anser sig behöva även utan butik på orten.

Grolls serverar flera kommuner där Grolls inte självt är representerat med butik. Enligt egna kvalitetsmätningar har Grolls ett mycket gott renommé.

Det är självklart bekvämare för kommunen med butik på orten men det utestänger ett stort antal kompetenta aktörer vilket kanske gör att man missar den ekonomiskt och servicemässigt bästa lösningen.

Det orealistiska kravet medför lågt räknat en årlig nettokostnad på ca 1,5 mnkr. Hela upphandlingens värde torde ligga på ca 400 000 kr per år.

En yttersta konsekvens av kravet är att de kommuner som saknar eget förråd inte behöver konkurrensutsätta upphandlingar i den grad som är avsikten enligt LOU.

Kravet strider mot LOU och är diskriminerande då inga andra företag kan komma i fråga än de som har butik eller etablerad återförsäljare på orten.

Grolls kommer att lida ekonomisk skada, i synnerhet om detta sprider sig till fler kommuner.

De upphandlande myndigheterna

Kravet är inte diskriminerande då det inte krävs att leverantören i dag har ett utlämningsställe i kommunen. Samtliga leverantörer har möjlighet att se till att det i samband med avtalsstart finns ett utlämningsställe. Ingen leverantör stängs ute genom kravet.

Yrkes- och varselkläder är ibland en förutsättning för att kommunens personal ska kunna utföra sina arbetsuppgifter vid t.ex. regn, mörker och kyla. Kommunen har inte något lager med reservdelar eller yrkeskläder. Brist på kläder kan fördröja ett nödvändigt arbete och orsaka onödiga skador och kostnader. Kravet är därför proportionerligt eftersom utprovning, rådfrågning, köp och reklamation m.m. måste kunna ske omedelbart och inte vara beroende av postgång.

Kravet har tillkommit då kommunen har vissa negativa erfarenheter av leverantörer som tillhandhåller yrkeskläder medelst postgång.

Ett samarbetsavtal med en eller flera befintliga butiker bör minska kostnaderna i förhållande till vad Grolls uppgett.

Utan egen butik eller utlämningsställe är det svårt att uppnå kravet på möjlighet till omedelbar expediering, rådgivning om lämpliga produkter, utprovning samt lagerhållning som kommunen inte själv kan hantera.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Det framgår vidare att principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet ska iakttas vid upphandlingar.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt lagens 16 kap. 6 § besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

I förfrågningsunderlaget anges:

Produkterna kommer att avropas löpande vid behov och då köparen har små möjligheter att lagerhålla produkter är det viktigt att personal har möjlighet att prova ut rätt storlek löpande under avtalstiden. Därav är behovet att det finns en butik eller utlämningsställe på orten.

I frågor och svar anges:

Vad menar ni med utlämningsställe, är det att vi måste ha en egen lokal på orten eller att ni kan hämta ut varorna på t.ex. Posten eller ICA?

Med utlämningsställe menar vi att personalen ska kunna hämta ut kläder, att det finns lite att titta på, ev. prova. Beställarna ska kunna fråga personalen om produkterna. Om något blivit fel ska utlämningsstället hjälpa till vid bytet.

Förvaltningsrättens bedömning

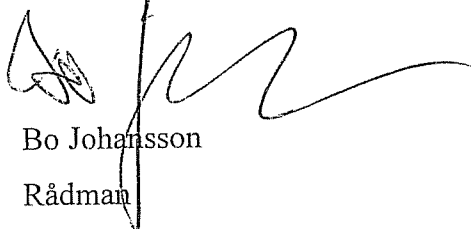
Den fråga som ska besvaras i målet är om de upphandlande myndigheterna i upphandlingen haft rätt att ställa krav på butik eller utlämningsställe på orten.

En upphandlande myndighet har stor frihet när den närmare bestämmer föremålet för upphandlingen, dvs. vad som ska upphandlas, och vilka krav som ställs på leverantören. Alla krav och villkor som den upphandlande myndigheten ställer upp måste dock vara förenliga med principerna om icke-diskriminering och fri rörlighet för varor och tjänster samt i övrigt vara förenliga med unionsrätten. Det innebär bl.a. att kraven måste vara rimliga och ha ett samband med det som ska upphandlas, och att alla leverantörer ska ges lika förutsättningar.

Det krav som de upphandlande myndigheterna ställt upp – att det på orten ska finnas butik eller utlämningsställe – har en objektiv utformning och diskriminerar inte någon leverantör. Kravet framstår inte heller som godtyckligt eller uppenbart osakligt.

Det krav som de upphandlande myndigheterna ställt upp i upphandlingen bör således godtas. Eftersom det Grolls åberopat inte innebär att de upphandlande myndigheterna har brutit någon bestämmelse i LOU saknas skäl för ingripande enligt lagen. Därmed ska ansökan om överprövning avslås.

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



Bo Johansson
Rådman

Föredragande: Magnus Wickström



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