



SÖKANDE

Multilens AB, 556265-1439
Box 220
435 40 Mölnlycke

MOTPARTER

1. Västerbottens läns landsting
901 89 Umeå

2. Region Norrbotten
971 89 Luleå

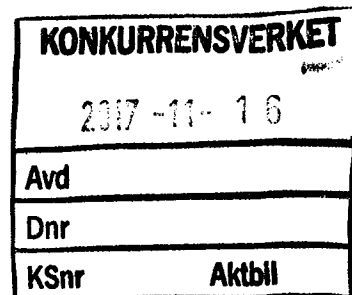
3. Region Jämtland Härjedalen
831 27 Östersund

4. Landstinget Västernorrland
871 85 Härnösand

Ombud för 2 – 4:
Mats Raneblad
Västerbottens läns landsting
901 89 Umeå

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Västerbottens läns landsting genomför tillsammans med Region Jämtland Härjedalen, Landstinget Västernorrland och Region Norrbotten en offentlig upphandling av synhjälpmedel (dnr VLL 2298-2016) till angivna landsting (Landstingen). Vid upphandlingen används öppet förfarande.

Beträffande upphandlingens *produktgrupp 32 Förstoringsglas med belysning – batteridrivet handtag* och *produktgrupp 34 Ljusstyck – batteridrivet* har Landstingen beslutat att anta Polar Print Försäljning AB (Polar Print) som leverantör. För bägge dessa produktgrupper har i förfrågningsunderlagets Administrativa föreskrifter angetts att en leverantör skulle antas. Multilens AB har rangordnats som nummer två avseende produktgrupp 32 och som nummer tre avseende produktgrupp 34. Beträffande sistnämnda produktgrupp har Eschenbach Optik GmbH rangordnats som nummer två.

Multilens AB (Multilens) ansöker i förvaltningsrätten om överprövning av produktgrupperna 32 och 34 i aktuell upphandling.

Landstingen motsätter sig bifall till ansökan.

PARTERNAS ANFÖRANDEN

Multilens anför bl.a. följande.

Polar Print ska diskvalificeras som leverantör av produktgrupp 32 då de inte uppfyller krav 32.0.1. Polar Print har endast en specificerad ljusstemperatur (ca 5 000 K) enligt artikellistan. Färg "Gul" är inte detsamma som Färgtemperatur.

Dessutom visar mätning som de gjort av artikeln Förstoringsglas med ljus Optelec 4x/12D, vilken anges ha färgtemperatur 5 000 K, att den har ljusstemperatur 8 000 K.

Polar Print ska även diskvalificeras som leverantör av produktgrupp 34 då de inte uppfyller krav 34.0.1. Polar Print har endast två specificerade ljus-temperaturer (ca 5 000 K och ca 3 500 K) enligt artikellistan. Färg ”Gul” är inte detsamma som färgtemperatur.

Dessutom visar deras mätning av en Optelec PM+ 4x/12D, vilken anges ha färgtemperatur 5 000 K, att den har ljus-temperatur 8 000 K.

Vidare uppfyller inte Eschenbach Optik GmbH krav 34.0.1 avseende produktgrupp 34.

Landstingen anför bl.a. följande.

Av formuleringarna i de aktuella kraven framkommer inget krav på att offererade produkters färgtemperatur ska redovisas eller att produkten ska finnas i en eller flera specifika färgtemperaturer.

Av i anbudet inlämnad artikelspecifikation framkommer att Polar Prints produkter offereras i två respektive tre olika färgtemperaturer. Leverantörer använder olika benämningar vid beskrivning av sina produkter, ibland beskrivs produkten utifrån färgton, ibland utifrån angivande av färgtemperatur. Polar Print har valt att beskriva produktens färgton ”gul” istället för att ange dess färgtemperatur för vissa offererade produkter.

Landstingen har inte genomfört mätningar av offererade produkter eller angett att någon sådan mätning kommer att ske i samband med anbudsutvärderingen. Landstingen har inte krävt att offererad produkt ska finnas i 5 000 K. Vad Multilens anför om genomförda mätningar är således irrelevant. Att Multilens, som är en konkurrent, påstår sig ha genomfört mätningar som inte överensstämmer med lämnade uppgifter ger inte Landstingen anledning att ifrågasätta att Polar Print har lämnat riktiga uppgifter.

Polar Print uppfyller ställda krav avseende produktgrupp 32 och 34.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Upphandlande myndigheter ska 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.(4 kap. 1 § LOU).

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 (20 kap. 6 § första stycket LOU).

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrätten noterar inledningsvis att det normalt sett ankommer på den sökande i ett upphandlingsmål att på ett klart och tydligt sätt ange vilka omständigheter talan grundas på (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Multilens menar bl.a. att anbudet från Polar Print, som antagits som leverantör avseende produktgrupp 32 respektive produktgrupp 34, inte uppfyller krav 32.0.1, då endast en specificerad ljusstemperatur angetts i artikellistan, respektive krav 34.0.1, då endast två specificerade ljusstemperaturer angetts i artikellistan.

De i målet aktuella skall-kraven lyder enligt följande:

32.0.1 Krav

Förstoringsglas med batteridrivnet handtag ska ha LED-ljus i minst två olika färgtemperaturer.

34.0.1 Krav

Fickljuslupp ska ha LED-ljus och finnas med minst 3 olika färgtemperaturer.

Förvaltningsrätten konstaterar att det av likabehandlingsprincipen följer att

en upphandlande myndighet inte kan efterge eller bortse från obligatoriska krav som uppställts i förfrågningsunderlaget. Högsta förvaltningsdomstolen har i avgöranden den 20 maj 2016 (HFD 2016 ref. 37 I och II) också gett uttryck för ett strikt upprätthållande av uppställda obligatoriska krav.


Förvaltningsrätten noterar att Polar Print i sitt anbud angett att de aktuella kraven uppfylls. Vidare har Landstingen i förvaltningsrätten angett att leverantörer ibland beskriver produkter utifrån färgton samt att Polar Print har valt att beskriva produktens färgton ”gul” istället för att ange dess färgtemperatur för vissa offererade produkter. Det har inte framkommit något i målet som ger anledning att ifrågasätta detta och det har för övrigt inte heller bemötts av sökanden. På grund av det anförda kan Multilens inte anses ha visat att anbudet från Polar Print inte skulle uppfylla de aktuella skalkraven.

Med hänsyn till ovan gjord bedömning finner förvaltningsrätten inte anledning att pröva om anbudet från Eschenbach Optik GmbH rätteligen borde ha diskvalificerats avseende produktgrupp 34, för vilken det anbudet rangordnats som nummer två. Även om anbudet borde ha diskvalificerats har nämligen inte Multilens, vars anbud rangordnats som nummer tre, lidit eller kunnat komma att lida skada till följd av det.

På grund av det ovan anförda, och då inte vad som i övrigt anförts av Multilens medför att förfarandet vid upphandlingen kan anses strida mot någon bestämmelse i LOU eller mot någon av de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna, ska ansökan avslås.

Upplysningsvis kan nämnas att förvaltningsrätten denna dag även avslagit ansökan från Individual Computer Applications Göteborg AB (mål nr 1573-17, 1673-17, 1689-17 och 1690-17) avseende samma upphandling.

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



Björn Johansson
Lagman

Målen har föredragits av Christina Röckner.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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 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 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 rättsens 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 rättsens 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.