



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
Ann-Louice Jonsson

DOM
2017-09-01
Meddelad i Falun

Mål nr
3269-17

1

SÖKANDE

Brand New Design Stockholm AB, 559023-6963
Karlbergsvägen 66 A
113 35 Stockholm

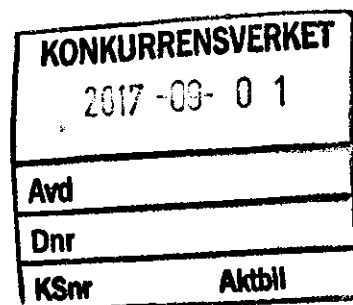
MOTPART

BORAB, 556223-4863

Ombud: Kommunalförbundet Inköp Gävleborg
826 80 Söderhamn

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Brand New Design Stockholm AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 201583

Postadress

Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress

Kullen 4

Telefon

023-383 00 00

E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

Telefax

023-383 00 80

Expeditionstid

måndag–fredag
08:00–12:00
13:00–16:00

YRKANDE M.M.

Inköp Gävleborg genomför som ombud för Bollnäs-Ovanåkers Renhållnings AB (BORAB) en upphandling av ramavtal av ”Källsorteringspåsar, BORAB 6952”. Upphandlingen genomförs enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). BORAB beslutade den 11 juli 2017 att tilldela ramavtalet till Prendo AB.

Brand New Design Stockholm AB (Bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och anför i korthet följande. Bolaget har blivit lidande i upphandlingen av ett högre anbudspris eftersom man har beräknat och inkluderat kostnaden för sina grafiska designtjänster samt en överlåtelse och upplåtelse av illustrationer/bilder/mönster i sitt anbud, trots att detta inte har specificerats i upphandlingsunderlaget. Upphandlingsdokumenten borde vidare hänvisa till 2 kap. 1 § LOU om blandad upphandling.

BORAB motsätter sig bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Lagen (2007:1091) om offentlig upphandling har upphört att gälla med verkan från och med den 1 januari 2017 och har såvitt nu är av intresse ersatts av lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Enligt övergångsbestämmelserna ska 2016 års lag tillämpas på upphandlingar som har påbörjats efter den 1 januari 2017.

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Bolaget anför är visat att BORAB brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Bolaget lidit eller kan komma att lida skada (20 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett

öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Av upphandlingsdokumenten framgår såvitt är av intresse i detta mål följande.

1.2 Bakgrund
Information

Bollnäs-Ovanåkers Renhållning AB (nedan kallad BORAB) är ett kommunalt bolag som tar emot avfall från bland annat Bollnäs, Ovanåker, Söderhamn, Ljusdal och Härjedalens kommuner. För att underlätta vid källsortering kommer BORAB att upphandla källsorteringspåsar, vid en första beställning kommer 11 000 set att avropas. Påsarna skall vara i set om tre, två stora påsar samt en mindre och profilerade med BORABS grafiska profil.

3.7 Tryck
Skallkrav

Utsidan fullfärgstryck (CMYK), insidan enfärgstryck.
Påsarna skall vara profilerade enligt BORAB's grafiska profil, samt ha bilder/skissade bilder för varje materialslag (pappersförpackningar, glasförpackningar, metallförpackningar, plastförpackningar, tidningar, småelektronik, ljuskällor och batterier). Varje fraktion skall även finnas skriven på svenska, engelska, tyska, finska, bosniska/kroatiska/serbiska, somaliska, albanska, arabiska, tigrinja, farsi och dari.

Bolaget anför bl.a. följande. BORAB syftar i underlaget till krav 3.7 till immateriella rättigheter av illustrationer/bilder utan att specificera en överlåtelse och upplåtelse av illustrationer/bilder i underlaget. BORAB äger emellertid inga rättigheter till illustrationer/bilder som avbildar återvinningsymboler i sin grafiska profil, vilket betyder att illustrationer/bilder/mönster måste skapas, upplåtas och överlåtas av leverantören. Bolaget har beräknat och inkluderat kostnaden för grafiska designtjänster samt en överlåtelse och upplåtelse av illustrationer/bilder/mönster i sitt anbud, trots att detta inte har specificerats i underlaget. Bolaget har därför blivit lidande i upphandlingen av ett högre anbudspris. Det vinnande anbudet går inte att granska eftersom det saknas detaljer för den grafiska designtjänsten i upphandlingsunderlaget. Skapandet av illustrationer/bilder är vidare en tjänst, varför upphandlingsdokumenten borde hänvisa till 2 kap. 1 § LOU om blandad upphandling.

BORAB invänder mot detta att upphandlingen avser källsorteringspåsar inklusive tryck där samtliga kostnader ska ingå i priset och att det är källsorteringspåsar som är huvudföremålet för upphandlingen.

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på (RÅ 2009 ref. 69).

Av utredningen i målet framgår att upphandlingen avser källsorteringspåsar inklusive tryck, att samtliga kostnader ska ingå i priset samt att kontrakt kommer tilldelas den anbudsgivare som kommit in med det lägsta priset. Av upphandlingsprotokollet kan utläsas att anbud inkommit från Prendo AB och Bolaget, att båda anbuden uppfyller ställda krav och kriterier samt att Prendo AB:s anbudspris uppgår till 417 450 kr och Bolagets anbudspris till 660 000 kr. Förvaltningsrätten anser inte att Bolaget har anfört några konkreta omständigheter som visar att BORAB, genom att anta anbudet från Prendo AB, har förfarit på ett sätt som strider mot LOU eller att det är visat att BORAB tagit ovidkommande hänsyn eller påtagligt avvikit från de kriterier som angivits i upphandlingsdokumenten. Det har inte heller framkommit att upphandlingsdokumenten skulle vara så bristfälligt utformade att Bolaget fråntagits möjligheten att lämna sitt mest konkurrenskraftiga anbud i upphandlingen. Mot bakgrund av vad som framkommit om huvudföremålet för upphandling, är det vidare förvaltningsrättens uppfattning att den omständigheten att det i underlaget till upphandlingen inte hänvisas till reglerna i 2 kap. LOU om blandade kontrakt inte innebär någon brist i upphandlingsrättslig mening. Förvaltningsrätten finner sammanfattningsvis att Bolaget inte har visat att det föreligger skäl för ingripande enligt LOU varför ansökan om överprövning ska avslås.

Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1C LOU).

Eva Karlsson Helghe
rådman



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 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.