



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**

Ulf Nordberg

DOM

2014-02-24
Meddelad i
Jönköping

Mål nr
5133-13

1

KONKURRENSVERKET	
2014-02-24	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Borås Yrkeskläder AB, 556818-6216
Box 22005
504 11 Borås

Ombud: Advokaten Anders Nilsson och jur.kand. Lovisa Molander
Advokatfirman Lindahl KB
Box 11 911
404 39 Göteborg

MOTPART

Borås Stad
501 80 Borås

Ombud: Stadsjuristen Torbjörn Alfredsson
Borås Stad
Stadskansliet
501 80 Borås

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen avseende anbudsområdet
”Arbetskor till bygg m.m.” ska göras om.

BAKGRUND

Borås Stad, Borås Elnät AB, Bollebygds-, Svenljunga-, Tranemo och Ulricehamns kommun (Kommunerna) genomför en upphandling avseende arbetskläder och arbetskor. Upphandlingen handläggs enligt reglerna om öppet förfarande enligt LOU. Upphandlingen är uppdelad i flera delar och anbud kan lämnas på en eller flera delar. Borås Yrkeskläder AB (bolaget)

Dok.Id 123229

Postadress
Box 2201
550 02 Jönköping

Besöksadress
Hamngatan 15

Telefon
036-15 66 00

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

Telefax
036-15 66 55

Expeditionstid
måndag – fredag
08:30-16:00

har lämnat anbud för anbudsområdena *Arbetskläder för bygg, varsel m.m.*, *Arbetskläder för elarbete* och *Arbetsskor till bygg m.m.* Vid anbudsutvärdering har bolagets anbud rangordnats som nummer två avseende anbudsområdena *Arbetskläder för bygg, varsel m.m.* och *Arbetskläder för elarbete* samt förkastats såvitt avser anbudsområdet *Arbetsskor till bygg m.m.* I tilldelningsbeslut antogs anbud från Grolls AB och bolaget har därefter ansökt om överprövning av upphandlingen.

Förvaltningsrätten har genom dom den 13 juni 2013 i mål nr 6116-12 beslutat att upphandlingen avseende "Anbudsområde Arbetsskor till bygg m.m." ska rättas på så sätt att den får avslutas först sedan Borås Stad, Bollebygds-, Tranemo och Ulricehamns kommun genomfört en ny anbudsutvärdering. Genom samma dom har förvaltningsrätten avslagit ansökan om överprövning såvitt avser "Anbudsområde Arbetskläder för bygg, varsel m.m." och "Anbudsområde Arbetskläder för elarbete".

Efter att Borås Stad, Bollebygds-, Tranemo och Ulricehamns kommun genomfört en ny anbudsutvärdering avseende anbudsområde "Arbetsskor till bygg m.m." har Skene Järn AB antagits som den leverantör vars anbud innehåller det lägsta priset. Vid utvärderingen prövades anbud från sex anbudsgivare. Bolagets anbud rangordnades som nr 3 efter Ahlsell AB. Bolaget har därefter på nytt ansökt om överprövning.

Sedan bolaget överklagat förvaltningsrättens ovan nämnda dom har Kammarrätten i Jönköping genom dom den 11 februari 2014 i mål nr 1867-13 beslutat, med ändring av förvaltningsrättens dom, att upphandlingen ska göras om såvitt avser anbudsområdet "Arbetskläder för bygg, varsel m.m.". Genom samma dom har kammarrätten avslagit överklagandet i övrigt.

YRKANDEN M.M.

Bolaget yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen avseende anbudsområde "Arbetskor till bygg m.m." inte får avslutas innan rättelse skett genom ny utvärdering, varvid anbudet från Skene Järn AB (Skene Järn) och Ahlsell AB (Ahlsell) ska förkastas. För det fall förvaltningsrätten skulle finna att rättelse enligt ovan inte är möjlig yrkar bolaget att upphandlingen avseende anbudsområde "Arbetskor till bygg m.m." ska göras om. Bolaget anför bl.a. följande. Borås stad har av varierande skäl underkänt vissa av de produkter som de olika leverantörerna offererat. I två fall har det varit tydligt att offererade produkter inte uppfyllde ställda krav. Hur Borås stad bedömt brister hos övriga produkter är oklart. Det är omöjligt att hitta en röd tråd i Borås stads bedömning och bedömningarna kan inte heller härledas till i förfrågningsunderlaget uppställda krav.

Borås stad anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Det har varit tillåtet enligt förfrågningsunderlaget att offerera alternativa material avseende tåhåttor m.m. Detta under förutsättning att den offererade artikeln har en funktion som motsvarar den hos referensartikeln.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

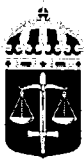
Kammarrätten i Jönköping har i domen den 11 februari 2014 i mål nr 1867-13 uttalat bl.a. följande sammanfattande slutsatser. Bolaget har visat att kommunerna vid utvärderingen har brutit mot 1 kap. 9 § LOU genom att tillämpa ett underkriterium som leverantörerna inte underrättats om i förväg. Detta underkriterium har varit att kommunerna vid anbudsutvärderingen haft som utgångspunkt att en offererad produkt inte kan anses uppfylla kraven om dess vikt avviker från referensproduktens vikt med mer än 20 procent. Kammarrätten ansåg att något annat brott mot LOU hade bolaget inte påvisat. Kammarrätten fann vidare att

bolaget, vad gäller anbudsområdet "Arbetskläder för bygg, varsel m.m.", också hade visat att det brott mot LOU som förelåg hade medfört att bolaget kunde komma att lida skada, varför överklagandet skulle bifallas i den delen. Detta, ansåg kammarrätten, borde ske på så sätt att rätten beslutar att upphandlingen i denna del ska göras om. Kammarrätten fann slutligen att bolaget, vad gäller anbudsområdet "Arbetskläder för elarbete", inte hade visat att det kunde komma att lida skada. Kammarrätten fann därför att överklagandet skulle avslås i den delen.

Vad gäller anbudsområde "Arbetskor till bygg m.m." motsvarar förhållandena i förevarande mål förhållandena i kammarrättens mål såvitt avser anbudsområdet "Arbetskläder för bygg, varsel m.m.". Detta då såväl bolaget som övriga anbudsgivare fått underkänt avseende vid vissa positioner efterfrågade produkter och tillämpningen av ett underkriterium som leverantörerna inte underrättats om i förväg har således kunnat påverka anbudsprövningens utgång. Därmed finns det skäl att i förevarande mål besluta på motsvarande sätt som kammarrätten gjort avseende anbudsområdet "Arbetskläder för bygg, varsel m.m.", d.v.s. att upphandlingen i aktuell del ska göras om.

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

Kristina Linderöth



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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

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 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer

till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nå för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

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.