



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2013-06-26
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
4239-13 E
Enhet 1:1

SÖKANDE

Broderiet i Kungsbacka AB, 556526-2838
Kungsparksvägen 31
434 39 Kungsbacka

MOTPART

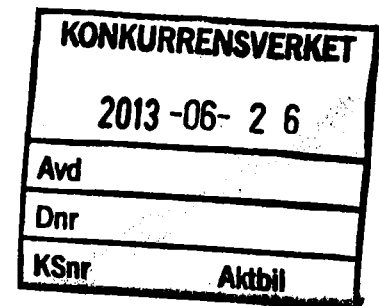
Kungsbacka kommun
Stadshuset
434 81 Kungsbacka

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.



Dok.Id 207700

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag - fredag
08:00-16:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM****YRKANDEN M.M.**

Kungsbacka kommun (kommunen) har genomfört en upphandling avseende Arbetskläder och skor, ref.nr, 12/99, kategori 1 varselkläder.

Broderiet i Kungsbacka AB (nedan Broderiet eller bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att utvärderingen av bolagets anbud ska göras om, eftersom anbudet fått ett felaktigt belastningsvärde på position 1.15 Arbetssshorts. Broderiet anför i huvudsak följande: Vid utvärderingen av bolagets anbud har produkt Pos 1.15. arbetssshorts i varsel belastats med ett högre pris. Arbetssshortsen i bolagets anbud väger 275 g. Enligt kommunen får viktskillnaden inte överstiga 10 %. Kommunen har använt sig av en gammal katalog från 2010/11, i vilken shortsens vikt anges till 310 g. För shorts med samma artikelnummer, PLU-227, i katalogen för 2012/13 anges vikten till 300 g, vilket gör att viktavvikelsen endast är 8,3 % för bolagets offererade shorts. Att shortsens har en lägre gramvikt innebär inte att plagget är mindre slitstarkt. Broderiets plagg är minst lika bra som det efterfrågade, eftersom plagget är Coduraförstärkt. Kommunen har inte begärt in prover på plagget. Det är omöjligt att bedöma kvalitén utifrån endast en katalog. Coduramaterialet är ett varumärke för extremt slitstarka polyamidmaterial. Det är tre gånger starkare än vanlig polyamid och upp till sju gånger starkare än bomull, men ändå tunt och smidigt.

Hur ska man kunna jämföra med plagg som inte finns kvar och få dem att vara likvärdiga. I upphandlingen borde det varit tydligare angivet att det är plagg från 2010/2011 som efterfrågas. Fristads nya katalog kom ut i maj 2012. Det är en självklarhet att efterfrågade plagg är de plagg som finns i sortimentet som kan beställas och att det även är de som utgör jämförelseprodukt. Hur ska en leverantör kunna veta att jämförelse ska ske med produkter i gamla kataloger. Enligt uppgifter från Fristads kundtjänst finns detta plagg inte kvar som beställningsvara. De efterfrågade plaggen måste

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

ju gå att leverera. Kommunen har agerat vilseledande när kommunen använt en länk till en katalogsida som är från 2010/2011, och som inte fungerar. Det är inte till den man kommer när man använder deras länk i upphandlingen, utan till katalog 2012/13. Det är det Broderiet har gått på. Länken http://issuu.com/evajohansson100/docs/fristads_2010_sv är framglad på nätet och ligger inte på Fristads hemsida.

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Samtliga anbud har utvärderats på det sätt som redovisats i förfrågningsunderlaget under rubriken Metod. Kommunens verksamheter har erfarenheter av att arbetskläder med material av tyngre vikt är mer hållbara och slitstarka än arbetskläder med material av lägre vikt. I förfrågningsunderlaget meddelas att offererade produkter bör ha likvärdig vikt som efterfrågade produkter/kvalitetshänvisningarna och att kriteriet kommer att utvärderas. Offererade plagg som avvek mer än 10 % i vikt gentemot produktbeskrivning/kvalitetshänvisning bedömdes inte som likvärdiga vid utvärderingen. Broderiet hade på position 1.15 offererat en produkt som avvek med mer än 10 % i materialvikt, eftersom kvalitetshänvisningen hade materialvikt 310 g/kvm och offererad produkt hade materialvikt 275 g/kvm.

Vid utvärderingen får hänsyn inte tas till om en produkt av någon anledning kan anses vara bättre än efterfrågad produkt. Detta då det i utvärderingen enbart skulle utvärderas om offererad produkt var likvärdig med efterfrågad produkt.

I upphandlingsunderlaget refererade kommunen till bifogad produktinformation avseende position 1.15, PLU-227. Den upphandlande myndigheten får inte ta hänsyn till om referensprodukt i efterhand ändrar egenskaper gentemot det som efterfrågades och redogjordes för i upphandlingsunderlaget. Aktuell webblänk för position 1.15, med adress http://www.fristads.com/se/products/view_products/#?prodid=PLU-227&id=0, var som alla andra webblänkar i upphandlingsunderlaget aktivt

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

under annonseringsperioden och gick till produktbeskrivningen av PLU-227 som hade vikten 310 g/kvm, vilket intygats av Fristads kundservice. Tyvärr fungerar inte någon av webblänkarna till Fristads hemsida numera, eftersom hemsidan har byggts om. Utvärderingen i upphandlingen av offererade plagg har skett mot de beskrivningar/kvalitetshänvisningar som redogjorts för i upphandlingsunderlaget. Hänsyn får inte tas till om en referensprodukt i efterhand ändrar egenskaper gentemot det som efterfrågades och redogjordes för i upphandlingsunderlaget.

DOMSKÄL*Tillämpliga bestämmelser*

Upphandlande myndigheter ska 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 iakttas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU 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 (16 kap. 6 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

I förfrågningsunderlaget anges följande under punkten 2.1.13. Utvärderingskriterier och metod, under Metod.

Anbudsgivare ska offerera efterfrågade produkter som framgår i respektive prisbilaga. I prisbilagorna redovisas vilken typ av produkt som efterfrågas och vilken kvalitet som önskas för respektive produkt.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 5
4239-13 E

Kvalitetsnivåerna klargörs med hänvisning till specifika produkter/fabrikat eller enbart beskrivningar.

Anbudsgivare bör offerera produkter som är likvärdiga med efterfrågade produkter. Med likvärdig kvalitet avses produkt som har likvärdig klassificering, certifiering, komfort, slitstyrka, material (materialkomposition och vikt), storleksintervaller, passform, design och funktion som efterfrågad produkt.

En utvärderingsgrupp inom kommunen kommer att bedöma om offererad produkt är likvärdig med efterfrågad produkt. Anser utvärderingsgruppen att offererad produkt inte är likvärdig med efterfrågad produkt tilldelas anbudet ett belastningsvärde. Belastningsvärde tilldelas för respektive produkt som utvärderingsgruppen inte anser är likvärdig med efterfrågad produkt. Tilldelat belastningsvärde ersätter offererat pris. Samtliga belastningsvärden som kan tilldelas redovisas i respektive prisbilaga.

Kommunen har angett, med stöd av uppgifter från Fristads, som ansvarat för uppgifterna på sidan, att länken som hänvisats till i prisbilagan vid position 1.15 avseende kvalitetsbeskrivning visade shorts med vikten 310 g/kvm. Vidare har kommunen angett att länken fungerade under själva anbudstiden. Det har inte kommit fram annat än att den angivna länken fungerade under anbudstiden. Förvaltningsrätten anser därmed att egenkap avseende vikt för position 1.15 shorts har angetts genom den i prisbilagan angivna länken. Därutöver anges i förfrågningsunderlaget under punkten 2.1.13. att anbudsgivare bör offerera produkter som är likvärdiga med efterfrågade produkter, att vikten är ett av de kriterier som avgör om produkten är likvärdig samt att positionen får ett belastningsvärde om produkten inte är likvärdig. Eftersom bolagets shorts vägde 270 g/kvm och efterfrågad produkt skulle väga 310 g/kvm har kommunen haft skäl att i enlighet med förfrågningsunderlaget påföra positionen 1.15 ett belastningsvärde.

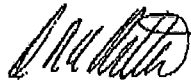
**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 6
4239-13 E

Förvaltningsrätten anser därmed att kommunen utvärderat Broderiets anbud i enlighet med vad som anges i förfrågningsunderlaget och att Broderiet mot den bakgrunden inte kan anses ha lidit skada. Skäl saknas därmed för ingripande mot upphandlingen. Broderiets ansökan ska därför avslås.

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



Ann Rittri

Rådman

Föredragande i målet har varit föredraganden Henny Johansson.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 rättslämningen 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 uppgive 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 3109/1B LOU