



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Anna Aktermo

DOM
2013-02-07
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 12354-12 E

SÖKANDE

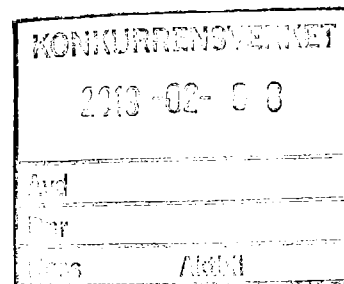
De3 Interiör AB, 556708-2168
 Slättängsvägen 101
 291 62 Kristianstad

MOTPART

Kristianstads kommun
 291 80 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår De3 Interiör AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 140666

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00

Telefax
 040-97 24 90
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

YRKANDE M.M.

Kristianstads kommun genomför en förnyad konkurrensutsättning avseende möbler till Charlottesborg (dnr 2012/615) utifrån tidigare upphandlat ramavtal (dnr 2011/644). Input Interiör KC AB tilldelades möbelgruppen "Omsorgsmöbler".

De3 Interiör AB (De3) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar, som det får förstås, att förvaltningsrätten ska besluta om rättelse på så sätt att en ny utvärdering ska göras varvid De3 ska tilldelas kontraktet samt anför bl.a. följande.

De3:s anbud har diskvalificerats på felaktiga grunder. Kristianstads kommun har uteslutit De3:s anbud eftersom kommunen menar att De3 inte uppfyller skall-kravet på avtagbar och tvättbar klädsel samt underklädsel sits i urinväv. De3 har, enligt bilaga 2 till sitt anbud, offererat inkontinens-tyg (urinväv) samt avtagbar klädsel och dessutom angett att bolaget uppfyller skall-kravet. Kristianstad kommun har besökt De3 för att kontrollera produkterna som bolaget offererat. Vid detta tillfälle informerade även bolagets verkställande direktör om att urinväv kan erhållas i två olika alternativ, dels i löstagbar form som ligger utanpå i samma tyg som möbeln i övrigt, och dels i möbeln under tyget. Samtliga produkter har offererats med urinväv i sittdyna. Överdragen och tygerna är tvättbara. Tygprover har skickats till Kristianstads kommun för utvärdering. Alla möbler har offererats med avtagbar klädsel. I detta fall har man en dragkedja på varje dyna. Allt detta har Kristianstads kommun fått ta del av under upphandlingsperioden.

Eftersom anbudet från De3 uppfyller samtliga uppställda skall-krav och det lägsta budet ska De3 tilldelas kontraktet. Genom att inte ta med De3:s anbud i utvärderingen trots att samtliga skall-krav är uppfyllda har Kristian-

stads kommun otillbörligt gynnat Input KC AB vilket strider mot likabehandlingsprincipen och mot de grundläggande bestämmelserna i 1 kap. 9 § LOU.

Kristianstads kommun motsätter sig bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Kommunen efterfrågar sittmöbler med ”underklädsel i urinväv”, dvs. sittdynan ska vara klädd med väv som står emot urin. Syftet med kravet är att möbelen ska kunna användas när klädseln på dynan, som ska vara avtagbar, tvättas. Om urinväv inte finns i underklädseln måste möbelen stå oanvänd under tvättningen. De3 har offererat ”avtagbar klädsel inklusive urinväv”, dvs. inte lämnat uppgift om att urinväv finns i sitsen. Vid platsbesöket hos De3 diskuterades enbart tyger och färger, inte den nu aktuella frågan. Av De3:s bilaga 2 framgår att alternativa utföranden finns. Bolaget har dock offererat urinväv i den avtagbara klädseln.

Kommunen har inte haft skäl att ifrågasätta de uppgifter som lämnats i anbudet, utan har haft skäl att utgå från att ställda krav inte kan uppfyllas. Bolagets anbud kan inte heller, med hänsyn till syftet med kravet, anses avse en likvärdig produkt. Bilden som bolaget angett som bilaga 3 till ansökan om överprövning ingår inte i bolagets anbud och den saknar därför betydelse i målet.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 16 kap. 1 och 5 §§ LOU kan förvaltningsrätten pröva om en upphandlande enhet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. - Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar

upp. En förutsättning för ingripande enligt LOU är att den sökande åberopar och också visar att upphandlande myndighet brutit mot LOU på sätt som medfört, eller riskerat medföra, skada för sökanden.

Förvaltningsrättens bedömning

De3 Interiör gör gällande att bolagets anbud felaktigt diskvalificerats med motiveringen att anbudet inte uppfyller skall-krav på underklädsel i urinväv och avtagbar och tvättbar klädsel avseende samtliga fåtöljer och soffor i anbudet eftersom bolaget har offererat produkter enligt ställda krav.

I den förfrågan som utgått till ramavtalsleverantörerna gällande den förnyade konkurrensutsättningen anges under rubriken "Villkor" bl.a. följande. "För samtliga möbler som vi beskriver i anbudsspecifikationen gäller "eller likvärdig". Likvärdig bedömer vi utifrån anbudsgivarens beskrivning av och bild på produkten."

Upphandlande myndighet har i anbudsspecifikationen för varje efterfrågad produkt/möbel namngett vissa produkter/möbler och lämnat beskrivningar av dessa. Av upphandlande myndighets beskrivning av produkterna framgår, såvitt gäller fåtölj högre rygg samt 2- och 3-sits soffa, att produkterna som efterfrågas ska ha avtagbar och tvättbar klädsel samt att underklädseln i sitsen ska vara i urinväv.

Det har alltså ankommit på anbudsgivaren att genom beskrivning och bild visa att en offererad produkt uppfyller ställda krav och därmed kan betraktas som likvärdig med den av upphandlande myndighet angivna möbeln. För den fåtölj som De3 offererat (RY) har De3 lämnat följande beskrivning i den del som nu är aktuell. "Fåtölj utrustad med löstagbart och tvättbart inkontinenstyg i samma tyg som övrigt." För de soffor som offereras (RY) har bolaget lämnat följande beskrivning. "Soffa utrustad med löstagbart

och tvättbart inkontinenstyg i samma tyg som övrigt.” För aktuella produkter har bolaget i beskrivningarna även angett ”Uppfyller kraven”. De3 har också bifogat bilder (bilaga 2 till anbudet). Av bildtexten framgår bl.a. följande ”Stommen finns i flera snygga färger och material, och det går att välja mellan en rad olika klädselar för att passa inredningen. Samtliga modeller går att få med lös eller integrerad inkontinensduk”.

Förvaltningsrätten anser mot denna bakgrund att upphandlande myndighet har haft fog för sin bedömning att det inte framgår av De3:s anbud, beskrivning och bilder, att offererad fåtölj med högre rygg samt offererade 2- och 3-sitssoffor uppfyller kravet på att underklädseln i sitsen ska vara i urinväv, oavsett att bolaget uppgett att produkterna uppfyller kraven. Upphandlande myndighet därmed haft fog för att diskvalificera bolagets anbud. De3:s ansökan om överprövning ska således avslås.

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


Anders Mattsson



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 rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut var till 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 3109/1B LOU