



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Anna Aktermo

DOM
2012 -12- 13
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 10901-12 E

SÖKANDE

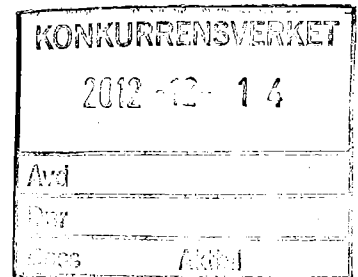
STX Sweden AB, 556718-3289
 Furuhedsvägen 1
 952 31 Kalix

Ombud: Advokat Kristian Pedersen och jur. kand. Sara-Li Olovsson
 Advokatfirman Delphi KB
 Box 1432
 111 84 Stockholm

MOTPART

Kärnfastigheter, Helsingborgs stad
 Drottninggatan 7
 251 89 Helsingborg

Ombud: Stadsjurist Karin Hellström
 Helsingborgs stad
 Rådhuset
 251 89 Helsingborg



SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår STX Sweden AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

YRKANDEN M. M.

Helsingborgs stad, Kärnfastigheter (Kärnfastigheter) genomför med ett förenklat förfarande en upphandling avseende rivning och nyinstallation på tre konstgräsplaner för fotboll och återinstallation av konstgräs på tre befintliga grusplaner inom Helsingborgs stad. Av tilldelningsbeslut den 16 oktober 2012 framgår att Unisport Scandinavia AB (Unisport) antagits som leverantör. Vidare framgår att STX Sweden AB:s (STX) anbud har förkastats med motiveringen att det inte uppfyller ställt skall-krav avseende gummigranulatets fyllningsmängd.

STX ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta om rättelse av upphandlingen på så sätt att en ny utvärdering görs varvid STX anbud medtas. STX anför bl a följande: Kärnfastigheter har brutit mot likabehandlingsprincipen genom att förkasta STX anbud trots att anbudet uppfyller samtliga skall-krav i upphandlingen. Av avsnitt 2.1 i förfrågningsunderlaget framgår att det är ett krav i upphandlingen att fyllningsmängden i konstgräsets gummigranulat ska vara lägst 14 kg/kvm. STX har uttryckligen i sitt anbud bekräftat att kravet ifråga är uppfyllt. Bilaga 6 till STX anbud innehåller teknisk data. Dokumentet är ett standarddokument avseende den offererade konstgrästypen och har bifogats anbudet för att styrka att det offererade konstgräset uppfyller de tekniska kraven, t.ex. avseende fiberspecifikation och dukspecifikation. Därtill framgår av rubriken under vilken information om fyllningsmängd har angetts, att det endast är fråga om ”rekommenderade fyllningsmängder”, d.v.s. inte fastställda fyllningsmängder. 12,5 kg/kvm är standardutförandet avseende gummigranulatets fyllningsmängd. Det finns inget som hindrar att en konstgräsplan anläggs med en högre fyllningsmängd. Kärnfastigheter har i upphandlingen ställt krav på testcertifikat enligt FIFA:s regelverk eller nordisk certifikat. Enligt FIFA:s regelverk tillämpas vissa s.k. toleranser, d.v.s. spann inom vilka testvärdena ska hålla sig för att testat system ska vara godkänt. Vad gäller fyllnadshöjden av gummigranulatet innebär

regelverket en tolerans på +/- 15 %. STX har offererat ett system som uppfyller kravet på att fyllningsmängden ska ha en höjd av minst 25 mm och lägst 14 kg/kvm. STX har ökat fyllningshöjden från 25 till 27 mm för att uppfylla kravet på fyllnadsvikt. Denna höjning på 2 mm utgör en ändring på 8 % av fyllningshöjden vilket ligger väl inom den enligt FIFA:s regelverk godkända toleransen.

Testningen för nordiskt certifikat avser materialets sammansättning och funktion, och inte fyllningsmängd, vilket framgår av sidan fyra och framåt i testet, d.v.s. där de faktiska testresultaten återges. Sidorna 1-3 är endast en produktinformation. Detta ger leverantören möjlighet att fylla planen med mer eller mindre gummigranulat jämfört med vad som testats, så länge de andra kraven som förutsätts gälla enligt förfrågningsunderlaget uppfylls, d.v.s. stötupptagningsförmåga, vertikal deformation, vridmotstånd, bollstuds, bollrull, vattengenomsläpplighet och jämnhet av ytan.

Genom att STX anbud felaktigt förkastats i upphandlingen har STX, som offererat det lägsta priset, och annars skulle ha tilldelats kontraktet, lidit skada.

Kärnfastigheter: Kärnfastigheter har i förfrågningsunderlaget under punkten 2.1 i rambeskrivningen föreskrivit att fyllningen av gummigranulatet ska ha en höjd av minst 25 mm och lägst 14 kg/kvm. I samma punkt föreskrivs vidare att konstgräset ska uppfylla Svenska Fotbollsförbundets antagna krav och rekommendationer för tävlingsspel på konstgräs fr.o.m. 2006-01-01 för breddfotboll och att nordiskt testresultat ska bifogas eller labtest enligt FIFA 2. STX har till sitt anbud bifogat Nordiskt testcertifikat. STX har även bifogat tekniska data från Saltex. Av såväl det Nordiska testcertifikatet som av tekniska data från Saltex framgår att gummigranulatet i fyllningen uppgår till 12,5 kg/kvm.

Kärnfastigheter har krävt in testcertifikat som bevis för att kunna kontrollera att de konstgräsmattor som anbudsgivarna offererar uppfyller i förfrågningsunderlaget uppställda krav. För att få gräset godkänt av Svenska fotbollsförbundet krävs att gräset är testat i ett av FIFA/UEFA/SvFF godkänt laboratorium. Nordiskt testcertifikat är utfärdat av ett godkänt laboratorium. Om fyllningsmängden ändras påverkar det även andra parametrar i testcertifikatet. Det är därför inte möjligt att åberopa andra fyllningsmängder i anbudet än det som testcertifikatet avser. Det torde vara en självklarhet att den produkt som testats är den produkt som anbudsgivaren erbjuder. I annat fall skulle testcertifikatet inte ha någon betydelse. Det konstgräs som STX låtit testa enligt Nordiskt testcertifikat och som bifogats anbudet uppfyller inte föreskrivna krav i rambeskrivningen. Kärnfastigheter har därför rätteligen förkastat anbudet från STX

DOMSKÄL

Bestämmelser m. m.

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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. Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor och omständigheter som sökanden tar upp.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet 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.

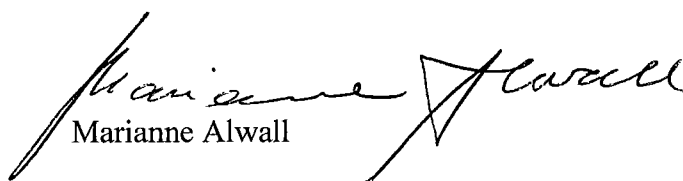
Förvaltningsrättens bedömning i nu förevarande mål

STX gör gällande att bolagets anbud felaktigt uteslutits med hänvisning till att bolaget anbud inte uppfyller kravet på fyllningsmängden av gummigranulatet, eftersom bolaget uttryckligen i sitt anbud anfört att bolaget offererar ett konstgrässystem med fyllningsmängden 14 kg/kvm. I förfrågningsunderlaget, punkt 2.1 anges att det är ett obligatoriskt krav att fyllningen av gummigranulatet ska vara lägst 14 kg/kvm, vilket även är ostridigt mellan

parterna. Rätten kan konstatera att bolaget i sitt anbud anger följande.
”NYINSTALLATION: I förfrågningsunderlaget anges att de nya planerna ska installeras med minst 25 mm och 14 kg gummigranulat vilket vi följer. Mattan installeras med sand 10 mm och gummigranulat ca 27 mm.”

I förfrågningsunderlaget anges i punkt 2.1, i direkt anslutning till krav angående bl.a. fyllningen av gummigranulatet att konstgräset ska fylla Svenska fotbollsförbundets antagna krav och rekommendationer för tävlingsspel på konstgräs fr.o.m. 2006-01-01 för breddfotboll och att Nordiskt testcertifikat eller labtest enligt FIFA 2 star ska bifogas anbudet. Enligt förvaltningsrättens mening måste det vara tydligt för anbudsgivarna att upphandlande myndighet avser test av det konstgrässystem som offereras, d.v.s. ett sådant konstgrässystem som ska uppfylla ställda krav avseende bl.a. fyllningsmängden i konstgräsets gummigranulat, och att det är detta testet ska visa. STX har bifogat ett nordiskt testcertifikat över ett konstgrässystem med en fyllningshöjd om 25 mm och fyllningsmängd om 12,5 kg/m². Av testcertifikatet framgår att det endast är giltigt för det testade konstgrässystemet när det innehåller alla 8 sidor. Alltså även de sidor där fyllningsmängd och fyllningshöjd anges. Eftersom STX inte bifogat något Nordiskt testcertifikat eller labtest enligt FIFA 2 star avseende det offerrade konstgräset, med en fyllningshöjd om 27 mm och en fyllningsmängd om 14 kg/kvm, och det av det insända testcertifikatet inte kan utläsas att det finns toleranser, d.v.s. spann inom vilka testvärdena ska hålla sig för att testat system ska vara godkänt, kan bolaget inte anses ha visat att det offerrade konstgräset uppfyller kravet på 14 kg gummigranulat per kvm. Kärnfastigheter har därmed haft fog för att förkasta anbudet från STX. STX ansökan om ingripande ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1b LOU)


Marianne Alwall



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