


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
DOM
2014-02-27
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
13228-13
Avdelning 3 Enhet 32

SÖKANDE

TOOLS Sverige AB, 556060-5882
Box 10024
100 55 Stockholm

Ombud: Sten Nylund
Samma adress

MOTPART

Alingsås kommun
441 81 Alingsås

KONKURRENSVERKET	
2014-02-27	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
förkortad LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 247762

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

Expeditions tid
måndag - fredag
08:00-16:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 2
13228-13**BAKGRUND**

Alingsås kommun (kommunen) har genom ett öppet förfarande upphandlat järnhandelsvaror, dnr 2013.336, där Ahlsell lämnade det vinnande anbudet. TOOLS Sverige AB:s anbud diskvalificerades och gick inte vidare till utvärdering.

YRKANDE M.M.

TOOLS Sverige AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att bolagets anbud ska anses uppfylla kraven i upphandlingen och därmed tilldelas kontraktet då bolagets anbudssumma är betydligt lägre än andra anbudsgivare. I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför bl.a. följande. I upphandlingen Järnhandelsvaror har kommunen diskvalificerat bolagets anbud men bolaget anser att det har uppfyllt gällande krav i upphandlingen. Då bolagets anbud har lägst utvärderingssumma har det lidit skada. – Beträffande att bolaget inte har svarat på krav 4.1 sortiment i företagspresentation och inte på angiven plats i förfrågningsunderlaget, så har bolaget svarat på sortimentsbredd på fyra ställen och angivit att kravet uppfylls. Under alla förutsättningar har bolagets tolkning av förfrågningsunderlaget varit fullt rimligt och eventuell oklarhet i förfrågningsunderlag ska inte innebära att anbudet förkastas, utan i så fall får upphandlingen göras om. – I bolagets företagspresentation står orderstopp kl. 16. ”Telefonbeställning med manuell mottagning skall tillhandahållas mellan kl. 08.00 och 17.00 helgfria vardagar.” Bolaget menar att kommunen har feltolkat detta. Butikerna har öppet mellan kl. 0700–1700 och att bolagets orderstopp gäller anskaffning. Bolagets centrala lager för Sverige ligger för övrigt i Alingsås och bör rimligtvis kunna leverera inom två kilometer från lagret. – Beträffande att bolaget i prislistans kolumn L, där sidnummer i anbudsgivarens katalog efterfrågas, angivit en generell webbadress, menar bolaget att hänvisningen är fullt tillräcklig då det är mycket lätt att jämföra deras artiklar

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 3
13228-13

där. Rättelse på kommentaren från upphandlaren att bolaget har uppgivit en generell adress. Bolaget har i Prisbilagan 2013.336 (se bilaga 4 Prisbilaga 2013.336) angett adressen online.tools.se (kolumn L) som är den korrekta adressen direkt till webbshoppen. Där är det bara skriva in det bifogade artikelnumret, vilket går mycket fortare än att bläddra i fem olika kataloger med hänvisning till en sida i med en sammanlagd mängd på ca 200 000 unika artiklar. För det fall kravet inte skulle vara uppfyllt är förfrågningsunderlaget alltför otydligt för att uppfylla kraven på förutsebarhet och transparens.

Kommun anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Saken gäller kvalificering av bolagets anbud och framför allt relationen till LOU och tolkningen av i underlaget angivna skallkrav. Kommunen har i kvalificeringsfasen valt att inte godkänna bolagets anbud för utvärdering. Således har kommunen varken tagit ställning till huruvida artiklar offererade av bolaget uppfyller eller inte uppfyller ställda krav på likvärdighet utifrån de produkter som finns föreslagna i förfrågningsunderlaget, således har inte heller bolagets angivna pris utvärderats. I förfrågningsunderlaget under punkt 4.1 finns det ett skallkrav. Då ett upphandlingssystem används som stöd i processen är det viktigt att rätt information placeras i rätt "ruta" och på rätt plats för att systemet ska ha den effekt som är önskvärd både för upphandlande myndighet men även för potentiella anbudsgivare. Kravet framställs i det så kallade skallkravsformuläret och sökanden har även hanterat kravet som ett skallkrav. Bolaget har i sitt anbud angett följande: "Kravet uppfylls Se bif. Företagspresentation". Bolaget anger således i sitt anbud att kravet uppfylls, men anger inte på angiven plats hur det uppfylls. Man konkretiserar således inte heller uppgifterna enligt efterfrågat skallkrav utan anger bara en hänvisning till ett bifogat dokument för svaranden att själv ta reda på informationen. Ett annat skallkrav lyder "Leverantören skall erbjuda effektiva och flexibla beställningssystem. Beställningar skall kunna göras per telefon, e-post, webbutik och om upphandlande myndighet så begär genom e-handel. Telefonbeställningar med manuell mottagning skall tillhandahållas mellan kl. 08.00 och 17.00 helgfria vardagar." I sitt

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 4
13228-13

anbud skriver bolaget följande: "Leveranstid är i normalfallet förmiddagen dagen efter. Orderstopp har vi kl. 16.00. Öppettider i våra butiker i Västra Götaland är normalt 07.00 – 17.00 med viss variation. Då förfrågningsunderlaget stipulerar 17.00 för telefonbeställningar/order per telefon förstås angivet orderstopp som att gälla vid 16.00. Enligt krav 5.1 i skallkravlistan efterfrågas ifyllande av prisbilagan enligt följande: "Nettopriser och bruttopriser skall även föras in under respektive kolumn i bilagan – Prisbilaga – tillsammans med eventuella rabatter, enligt anvisningar i samma bilaga." Som del av anvisningar i samma bilaga avses således samtliga instruktioner angivna i samma bilaga, däribland även kolumn L. Kolumn L i prisbilagan tar sikte mot att få anbudsgivaren att ange sidnumret i produktkatalogen för utvärdering av likvärdighetsbedömning och har följande lydelse: "Sidnummer i anbudsgivarens katalog". Även om skrivningen i kolumn L kan uppfattas som snäv är det ett tydligt krav på hur anbudsgivaren ska ange hänvisning. Att då ange en länk på internet är inte i harmoni med skrivelsen i fråga, varpå metoden inte kan ses uppfylla skallkravet att anbudsgivare ska ange information enligt de anvisningar som efterfrågas enligt skallkravet i 5.1. Samtliga leverantörer har utifrån förfrågningsunderlaget kunnat skapa sig en tillfredsställande bild om berörda skallkrav och därmed kunnat lämna ett konkurrenskraftigt anbud.

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 iaktas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 5
13228-13

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. Överprövning av en upphandling får inte ske efter det att avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör (16 kap. 6 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om bolagets anbud rätteligen har uteslutits från utvärderingen eller om bolaget har fog för sina invändningar att dess anbud har kvalificerats sig till utvärderingsfasen.

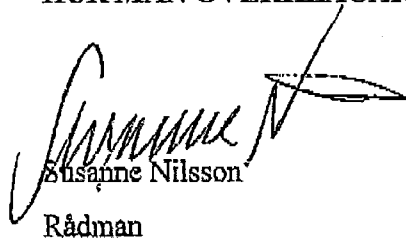
För att konkurrens ska vara på lika villkor krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Av underlaget ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas. I upphandlingen anges i förfrågningsunderlaget att anbudsgivaren på angiven plats ska presentera företaget och att orderstopp ska vara kl. 17. Bolaget har inte uppfyllt dessa krav och redan på denna grund har upphandlande myndighet haft fog för sitt beslut att utesluta bolaget från att delta i utvärderingen.

I anvisningarna till prisbilagan anges dess syfte och vid rubriken "Krav på bilaga 5.1" anges att anbudsgivaren ska inkomma med gällande produktkatalog och bruttoprislista för sitt sortiment. Nettopriser och bruttopriser ska även föras in under respektive kolumn i prisbilagan tillsammans med eventuella rabatter enligt anvisningarna i samma bilaga. Enligt förvaltningsrättens mening kan dessa anvisningar inte tolkas som att övriga kolumner inte behöver fyllas i av anbudsgivarna. Upphandlande myndighet har bedömt att informationen i övriga kolumner behövs vid utvärderingen och det har i målet inte visats annat.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 6
13228-13

Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten att de omständigheter som bolaget har fört fram inte innebär att bolaget uppfyllde de obligatoriska kraven som uppställts i förfrågningsunderlaget. Upphandlande myndighets beslut att inte utvärdera bolagets anbud strider därför inte mot de grundläggande principerna i LOU. Några skäl för ingripande enligt LOU har inte framkommit och bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1b LOU)



Susanne Nilsson

Rådman

Föredragande har varit M Georgsson.



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. 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 nås 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 kapitler i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.