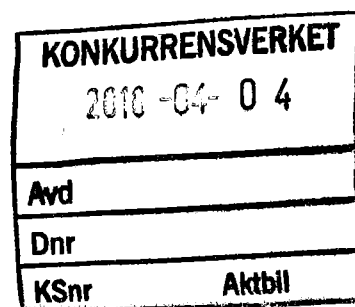




**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I JÖNKÖPING**

**DOM**  
2016-04-04  
Meddelad i  
Jönköping

Mål nr  
517-16



**SÖKANDE**

New Promotion Sverige AB, 556677-4047  
Västgötagatan 255  
531 43 Lidköping

**MOTPART**

Lidköpings kommun, 212000-1694  
531 88 Lidköping

**SAKEN**

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

---

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

**BAKGRUND**

Lidköpings kommun, Lidköpings värmeverk AB och AB Bostäder i Lidköping (kommunen) genomför en upphandling avseende profilprodukter. Kommunen är upphandlande myndighet. Upphandlingen handläggs enligt reglerna om öppet förfarande enligt LOU. Anbud har lämnats av sex företag. Efter kvalificering återstod fem anbud. I tilldelningsbeslut antogs anbud som hade lämnats av Profilservice Nordic AB (Profilservice).

I förfrågningsunderlaget anges bl.a. i punkt 1.4 att vid utvärdering av anbud kommer samtliga angivna formkrav och övriga krav att prövas.

Dok.Id 191507

**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  
08:00-16:00

**YRKANDEN M.M.**

New Promotion Sverige AB (New Promotion) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudsgivarna Profilservice Nordic AB (Profilservice), Seombris Marketing AB (Seombris), Top Line Arrangemang och Profil AB (Top Line) och Master Design AB (Master Design) ska diskvalificeras och att en ny anbudsutvärdering ska genomföras varvid ovan uppräknade anbudsgivare inte får beaktas. Som grund för yrkandet anförs bl.a. följande. Anbud som inte uppfyller ska-krav måste enligt likabehandlingsprincipen och transparensprincipen i LOU förkastas. Sakfel i utvärderingen har begåtts på flera punkter. I förfrågningsunderlaget avsnitt 1.4.4. anges att specifikation av varukorgens utvalda produkter ska innehålla logo motsvarande minst tvåfärgslogo. Specifikationen ska enligt ”frågor och svar” bestyrkas med hänvisning till hemsida via länkning eller sidhänvisning. Detta syftar naturligtvis till att förhindra att anbudsgivare upptar produkter som inte uppfyller ställda krav. Ett grundkrav på 100 procent polyester kan inte ersättas med PVC som grundmaterial med förstärkning av polyester. De fyra anbudsgivare som placerats på första till fjärde plats har inte uppfyllt uppställda ska-krav enligt följande.

Profilservice: avseende position 8 i varukorgen erbjuds en väska som inte innehåller 100 procent polyester, utan PVC med polyester i botten och på sidornas mittendel, och den saknar måttangivelse avseende diameter. Enligt specifikationen på denna produkt enligt varukorg-pris position 1.4.4. krävs bl.a. 100 procent polyester och minsta diameter 30 cm.

Master Design: avseende position 8 i varukorgen saknas mått på väskan avseende diameter och den har inte axelremmar för att kunna användas som ryggsäck. Enligt specifikationen i 1.4.4. krävs (utöver minsta diameter 30 cm) även bärhandtag och axelremmar för att kunna användas som ryggsäck. Det går inte att misstolka att även axelremmar måste ingå. Avseende erbjuden t-shirt avseende position 1 i varukorgen saknas angivelse för tvättråd, vilket krävs enligt specifikationen i 1.4.4 (lägst 40 grader maskintvätt).

Seombris: Avseende position 8 i varukorgen innehåller dess väska inte 100 procent polyester. Grundmaterialet är av PVC med polyester i botten och på sidornas mittendel. Det saknas även måttangivelse avseende minsta diameter 30 cm.

Top Line: Avseende position 8 i varukorgen innehåller dess väska inte 100 procent polyester utan PVC, och det saknas måttangivelse avseende minsta diameter 30 cm.

Kommunen anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Alla anbudsgivare har i sina anbud tydligt bekräftat att offererade produkter uppfyller uppställda krav och man har även hänvisat till extern websida via en angiven länk. Då det saknats information i produktbladet på hemsidan har kontrollfrågor ställts vilket i samtliga fall bekräftat den uppgift som saknats i specifikationen, t.ex. ett tvättråd för en pikétröja. När det gäller kvalitén på väskan finns inte någon väska från någon anbudsgivare som innehåller 100 procent polyester då det finns dragkedjor och handtag som är i annat material. Dock är grundmaterialet polyester. När polyester används ska den däremot vara helt ren. Om erbjuden väska från Master Design saknar axelremmar är det av underordnad betydelse då huvudsyftet är att väskan ska gå att använda som ryggsäck. Master Designs väska anges ha ”kraftiga bärremmar som även går att bära som ryggsäck”. Kammarrätten i Sundsvall har i dom den 18 februari 2016 i mål nr 2493-15 slagit fast att inte varje enskilt krav måste styrkas genom dokumentation. Den upphandlande myndigheten får förutsätta att angivna produkter eller tjänster i ett avlämnat anbud uppfyller specifikationerna.

### **SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

#### *Gällande regler*

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår bl.a. följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag 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.

#### *Förvaltningsrättens bedömning*

Inledningsvis konstateras att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Det är den upphandlande myndigheten som avgör vad som ska upphandlas och som därmed också har stor frihet att ställa de krav på det som ska upphandlas. Av detta följer att myndigheten i normalfallet även har tolkningsföreträde för om ett anbud uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget, så länge man inte har agerat på ett sådant sätt att principerna inom LOU överträds (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom den 28 oktober 2010 i mål nr 2449-10). Här måste utöver likabehandlingsprincipen även proportionalitetsprincipen beaktas, enligt vilken för högt ställda krav kan minska förutsättningarna för att få ett ekonomiskt mer fördelaktigt anbud (jfr. Kammarrätten i Göteborgs dom den 14 mars 2011 i mål nr 5481—5486-10). Proportionalitetsprincipen ska upprätthållas genom hela upphandlingsprocessen. Kammarrätten i Stockholm har i dom den 27 juni 2014 i mål nr 1547-14 (med hänvisning till bl.a. EU-rätten och doktrinen) ansett att det kan vara oproportionerligt att förkasta ett anbud till följd av oväsent-

liga och irrelevanta avvikelser från obligatoriska krav, när dessa inte ger en konkurrensfördel gentemot övriga leverantörer.

Varken i LOU, i dess förarbeten eller i rättspraxis finns stöd för att en upphandlande myndighet skulle vara skyldig att kontrollera om uppgifterna som lämnats i ett anbud avseende de krav som ställs på det upphandlande föremålet är riktiga, om inte omständigheterna i det enskilda fallet ger anledning att ifrågasätta riktigheten. En sådan kontrollskyldighet kan i vart fall inte sträcka sig längre än att den upphandlande myndigheten jämför uppgifterna i anbudet med de obligatoriska krav som angetts i förfrågningsunderlaget (jfr t.ex. Kammarrätten i Jönköpings dom den 27 september 2011 i målen 1472 – 1474-11). Så har också kommunen i flera fall gjort avseende bl.a. tvättråd för offererade tröjor och diameter på offererad väska. För det fall uppgifter blivit kända först i överprövningsprocessen om att ett anbud inte uppfyller samtliga krav måste detta dock beaktas (se Kammarrätten i Göteborgs dom den 18 december 2009 i mål 4904-09).

New Promotion har anfört att Profilservice offererade väska inte innehåller 100 procent polyester, utan PVC med polyester i vissa partier, och den saknar måttangivelse avseende dess diameter. I det av kommunen åberopade svaret på frågor från Profilservice framgår dock att diametern på väskan är 33 cm, vilket överensstämmer med förfrågningsunderlaget. Med de skäl som kommunen har anfört avseende väskans materialsammansättning, finns enligt rättens mening inte heller här stöd för att någon väsentlig eller relevant avvikelse från förfrågningsunderlaget kan konstateras.

New Promotion har anfört att Master Designs offererade väska saknar mått på diameter, och axelremmar för att kunna användas som ryggsäck. Dess t-shirt saknar angivelse för tvättråd. I det av kommunen åberopade svaret på frågor från Master Design framgår dock att diametern på väskan är minst 30 cm, vilket överensstämmer med förfrågningsunderlaget. Kommunen har

även anført att väskans kraftiga bär-remmar gör att den kan användas som ryggsäck. Förvaltningsrätten instämmer i denna bedömning och anser att någon väsentlig och relevant avvikelse från förfrågningsunderlaget inte heller föreligger i detta avseende. Inte heller rekvisitet angivelse för tvättråd för t-shirt ger skäl att förkasta Master Designs anbud.

New Promotion har anført att Seombris offererade väska inte innehåller 100 procent polyester, utan grundmaterialet PVC med delvis polyester, och det saknas måttangivelse avseende dess diameter. Av kommunens återopade svar från Seombris framgår dock att diametern uppgår till 33 cm, vilket överensstämmer med förfrågningsunderlaget. Förvaltningsrätten anser även avseende denna väskas materialsammansättning att det, med beaktande av de skäl som kommunen har lyft fram, saknas stöd för att någon väsentlig eller relevant avvikelse från förfrågningsunderlaget kan konstateras.

New Promotion har anført att Top Lines väska inte innehåller 100 procent polyester utan PVC, och att det saknas måttangivelse avseende minsta diameter 30 cm. Såsom New Promotion har anført förefaller väskan identisk med den som har offererats från Profilservice och Seombris. Förvaltningsrätten anser att det inte heller avseende denna produkt finns skäl att bedöma att någon väsentlig eller relevant och konkurrensbegränsande avvikelse från förfrågningsunderlaget kan konstateras.

Sammantaget finner förvaltningsrätten att New Promotion inte enligt det som ovan uttalats, eller i övrigt, förmått göra sannolikt att kommunen i utvärderingen avvikit från förfrågningsunderlaget eller på annat sätt brutit mot LOU. Kommunen har i enlighet med detta inte underlåtit att tillämpa något ska-krav i upphandlingen. Således saknas grund för ingripande enligt LOU, varför New Promotions ansökan ska avslås.

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

Jan Källman

Föredragande har varit Anders Sanner



# 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 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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.