



SÖKANDE

Kontorsmaskiner i Kristianstad AB, 556064-0319

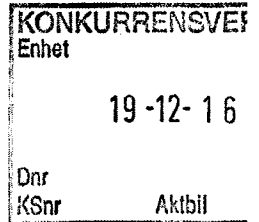
MOTPART

Ljungby kommun

Ombud: Carl Fredrik Ledin

SAKEN

Offentlig upphandling enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling,
LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Ljungby kommun (kommunen) genomför en upphandling av multifunktions skrivare. Fem anbud inkom varav alla har kvalificerats till utvärdering. Utvärderingskriteriet är ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Genom tilldelningsbeslut den 9 april 2019 tilldelades Sharp Center Växjö AB (Sharp Center Växjö) kontraktet. Kontorsmaskiner i Kristianstad AB (Kontorsmaskiner) rangordnades som nummer två.

YRKANDEN M.M.

Kontorsmaskiner ansöker om överprövning och yrkar att utvärderingen ska göras om och vinnaren förkastas samt Kontorsmaskiner tilldelas kontraktet. Som grund för talan har i huvudsak följande anförts. Sharp har offererat skrivare av märket OKI. Under tredje punkten i förfrågningsunderla-

gets krav 4.1.8 anges att antagen leverantör ska vara auktoriserad återförsäljare av all offererad hårdvara. Enligt OKI i Sveriges hemsida är Sharp inte någon auktoriserad återförsäljare av de offererade skrivarna. Normalt sett är antalet auktoriserade återförsäljare begränsat och omfattar endast de bästa tänkbara företagen. Vissa leverantörer använder sig i stället av ett så kallat partner program med olika nivåer. De lägsta nivåerna är inte att likställa med att man är auktoriserad utan innebär bara att man har rätt att sälja leverantörens produkter. Kravet på auktorisation särskiljer anbudsgivare när det gäller kompetens och relation till leverantören av de aktuella produkterna. Vid kontroll av Sharp Center Växjös egen hemsida finns endast information under produkter att bolaget har stort sortiment och att man därför hänvisar till Sharps hemsida. Sharp Center Växjö uppfyller alltså inte ställda krav. Inte heller det intyg som kommunen fått från bolaget påvisar att bolaget skulle vara auktoriserad återförsäljare. Intyget visar endast att bolaget deltar i OKIs partnerprogram. På de hemsidor där auktoriserade återförsäljare för OKI anges finns ingen information om att Sharp Center Växjö är auktoriserad återförsäljare. Vid en sökning av Växjö på OKIs hemsida anges 10 återförsäljare men inte Sharp Center Växjö, numera Sharp Kronoberg. Inte heller vid en sökning på Sharp Center Växjös egen hemsida finns information om auktorisation utan man länkar till Sharps hemsida istället.

Eftersom det inte är något fel i upphandlingen behöver inte upphandlingen göras om. Kontorsmaskiner har lidit skada eftersom bolaget borde varit den som tilldelats kontraktet.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Att antagen leverantör inte finns med på OKIs hemsida betyder inte att det inte är en auktoriserad återförsäljare. I anbudsoriginalet har leverantören under punkt 4.1.8 besvarat jakande att de uppfyller kraven. Efter kontakt har Sharp Center Växjö insänt OKI certifikat som styrker auktoriseringen. Sharp har även

ett samarbete med OKI sedan flera år och är auktoriserad under ”Sharp by OKI”. Detta innebär att de är auktoriserade återförsäljare på två ställen.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 20 kap. 6 § besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

I punkt 4.1.8 i förfrågningsunderlaget anges bl.a. att leverantören ska vara auktoriserad återförsäljare för all offererad hårdvara. Såsom kravet formulerats får det anses vara obligatoriskt och måste därför vara uppfyllt för att anbudet ska utvärderas. I det elektroniska anbudsformuläret kan anbudsgivaren ange om kravet uppfylls eller inte. Sharp Center Växjö har enligt handlingarna i målet svarat ja. Inga andra beviskrav på anbudsgivaren uppställdes i förfrågningsunderlaget avseende det aktuella kravet. Kommunen bedömde därför att Sharp Center Växjö uppfyllde det obligatoriska kravet på auktoriserad återförsäljare i förfrågningsunderlaget och kvalificerades till utvärdering. Trots att en leverantör uppfyller alla ställda krav bör upphandlande myndighet ändå under upphandlingsprocessen utreda frågan närmare om det av någon anledning uppstår tveksamheter. Detta gäller under förutsättning att hanteringen inte sker i strid mot LOU och dess principer. Det är dock inget i målet som tyder på att kommunen borde ha ifrågasatt vinnande bolagets kravuppfyllnad på denna punkt.

För att visa att vinnande bolaget ändå inte är ett auktoriserat bolag krävs därför att sökanden i en överprövning gör detta sannolikt.

Vad Kontorsmaskiner åberopar visar emellertid inte hur auktoriseringen går till hos OKI eller att Sharp Center Växjö därmed saknar auktorisation däri- från. Att det saknas uppgift om auktorisering på olika angivna hemsidor vi- sar inte heller att bolaget inte uppfyller det uppställda kravet, eftersom det kan finnas olika rutiner kring uppdateringar o.s.v. Kontorsmaskiner har inte heller visat att begreppet auktoriserad ett allmänt vedertaget begrepp.

Förvaltningsrättens samlade bedömning är sålunda att Kontorsmaskiner inte har förmått visa att kommunen agerat i strid mot LOU när vinnande bolaget tilldelades upphandlingskontraktet. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05).

Magnus Hansson
rådman

föredragande: Helene Larsson



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårs-afton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.