



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2016-06-21
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
5132-15

KONKURRENSVERKET	
2016-06-22	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbl

SÖKANDE

Lustrum AB, 556731-2557
Box 169
184 22 Åkersberga

MOTPART

Årjängs kommun
Box 906
672 29 Årjäng

SAKEN

Offentlig upphandling

AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Lustrum AB :s ansökan om överprövning.

Dok.Id 155427

Postadress
Box 568
651 12 Karlstad

Besöksadress
Rådhuset, Stora
torget

Telefon
054-14 85 00
E-post: forvaltningsratten@karlstad.dom.se
www.forvaltningsratten@karlstad.domstol.se

Telefax
054-14 85 30

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Årjängs kommun har genomfört en upphandling av hyllsystem till Årjängs bibliotek. Anbud ingavs av bland annat Lustrum AB. Årjängs kommun beslutade dock att anta en annan leverantör.

PARTERNAS TALAN

Lustrum AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att Lustrum AB tilldelas upphandlingen samt anför följande. Lustrum AB har lämnat näst lägst pris men priset har uppräknats på grund av att Lustrum AB inte offererat efterfrågat träslag bok. Detta är fel. Lustrum AB har offererat bok. Vidare hänvisar kommunen subjektivt till att det finns ett hjul som sticker ut. Lustrum AB har bifogat ett produktblad som beskriver den produkt som offereras. I bladet nämns att björk är Lustrum AB:s standard (Lustrum AB har begärt att få det rättat om det skulle kunnat orsaka ett missförstånd). Lustrum AB redovisar ingen bild på hjul vilket inte heller efterfrågas, ej heller beskrivs hur hjulen ska var beskaffade i förfrågningsunderlaget. Lustrum AB erbjuder olika lösningar på hjulställ från dolda till synliga. Kommunen har gjort en godtycklig utvärdering och har dessutom beskrivit två olika modeller för jämförelsetal 45 procent, 22,5 procent och 0 procent respektive 30 procent, 15 procent och 0 procent. Tilldelningsgrunden var en likvärdig produkt till bästa pris.

Årjängs kommun motsätter sig bifall till ansökan och anför följande. Kommunen har bedömt offererad produkt utifrån utseende och monteringsanvisning. Kommunen har gjort en helhetsbedömning av produkten och använder sig bara av en modell för jämförelsetal. Utvärderingen bygger på en objektiv bedömning.

Lustrum AB tillägger följande. Lustrum AB motsvarar alla kravställningar som ställs i förfrågningsunderlaget. Det går inte sedan att göra en subjektiv bedömning. Monteringsanvisningen har fungerat på mer än 500 bibliotek världen över. En motivering ska kunna specificeras. En motivering som senare framlagts är inte relevant. Bevisligen finns två modeller för jämförelsetal. I förfrågningsunderlaget anges 45 procent, 22,5 procent och 0 procent. I svar till förvaltningsrätten och enligt E-mail till Lustrum AB anger kommunen senare 30 procent, 15 procent och 0 procent. Lustrum AB:s offert har utvärderats enligt 45 procent. Lustrum AB anser inte att en objektiv bedömning gjorts utifrån förfrågningsunderlaget.

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att en leverantör lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt nämnda bestämmelse i 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Upphandlingen gäller hyllsystem. Enligt upphandlingshandlingarna bygger utvärderingsmodellen på en monetär utvärdering med prissatt kvalitet och

anbudet resulterar i ett jämförelsetal. Det anbud med lägst jämförelsetal är bäst.

I kravspecifikationen anges under p. 5.1 att hyllsystemet ska vara mjukt kantad trähylla Bok (fanér). Lustrum AB har enligt vad som framgår av handlingarna i målet till anbudet fogat ett produktionsblad föreställande hyllor i Björk, vilket enligt samma produktionsblad är standard. I bladet anges dock att annat trämaterial kan fås på begäran.

I förfrågningsunderlaget anges under p. 1.0 "Bokhyllor och montering" poängskalan 0, 1 och 2 poäng. 0 poäng (bra) ges ett påslag om 45 procent. 1 poäng (mycket bra) ges ett påslag om 22,5 procent och 2 poäng (helt perfekt) ges inget påslag.

Enligt ett i handlingarna förekommande e-postmeddelande från kommunen till Lustrum AB samt av kommunen ingivet "Lösningförslag" förefaller en annan poängskala figurerera, nämligen påslag med 30, 15 respektive 0 procent (utseende mycket estetiskt tilltalande, utseende estetiskt tilltalande respektive utseende ok). Denna poängskala ger alltså lägre påslag på priset.

Oavsett detta har Lustrum AB tilldelats 0 poäng i detta avseende men vilket påslag Lustrum AB erhållit är för förvaltningsrätten inte helt klart. Det förefaller dock som påslaget är 30 procent, dvs. lägre än vad som angivits i förfrågningsunderlaget. Lustrum AB har därmed inte missgynnats vid utvärderingen i förhållande till de förutsättningar som angetts i förfrågningsunderlaget.

När det gäller bedömning av en varas estetiska utseende har i praxis en upphandlande myndighet ett betydande utrymme för skönsmässiga bedömningar avseende vilka krav och kriterier den vill ange i förfrågningsunderlaget,

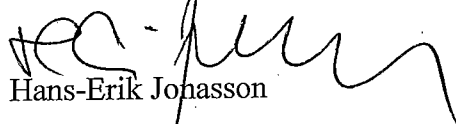
under förutsättning att de är proportionella, har anknytning till det som ska upphandlas samt inte är diskriminerade. Kommunen har bedömt offererade produkter utifrån utseende och monteringsanvisning. Förvaltningsrätten anser att kommunen härigenom inte brutit mot bestämmelserna i LOU.

Då det således inte är visat att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU saknas skäl för ingripande enligt LOU. Lustrum AB:s ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Denna dom kan överklagas.

Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1B, LOU).



Hans-Erik Johansson

F.d. lagman

Föredragande: Lars Överström



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 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

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