



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 12

DOM
2015-03-31
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
2225-15

SÖKANDE

Floatch Sweden AB, 556726-0244
Västbovägen 58
331 53 Värnamo

MOTPART

Ekerö kommun
Box 205
178 23 Ekerö

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2015-04-02	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Floatch Sweden AB:s ansökan om
överprövning.

Dok.Id 589167

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Ekerö kommun genomför en upphandling av badplatsutrustning (diarenummer KSUH14/46). Upphandlingen genomförs genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU).

Av utvärderingsprotokoll från den 27 januari 2015 framgår att Ekerö kommun har godkänt två anbud som utvärderats och rangordnats. Det anbud som har antagits har lämnats av HAGS Aneby AB (HAGS).

Floatch Sweden AB (Floatch) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att HAGS' anbud ska förkastas. Till stöd för sin talan anför Floatch bl.a. följande.

Ekerö kommun har utvärderat HAGS' anbud trots att det inte uppfyller alla obligatoriska krav i förfrågningsunderlaget. Detta har medfört att Floatch har lidit eller kan komma att lida skada.

I punkt 5.1 i förfrågningsunderlaget anges följande krav på en ramp:

”Rampen ska vara tillgänglighetsanpassad så att personer med rörelse- nedsättning ska kunna ta sig ner i vattnet. Detta ska vara möjligt antingen med stöd av ledstången på rampen eller med hjälp av rullstol.” och

”Rampens bredd ska vara så pass bred att det är möjligt för en rullstol att passera och vända. Det ska finnas ledstänger på sidorna av rampen i lämplig höjd, dvs. 700 mm – 900 mm.”

I Boverkets föreskrifter och allmänna råd (BFS 2011:5) om tillgänglighet och användbarhet för personer med nedsatt rörelse- eller orienteringsförmåga på allmänna platser och inom områden för andra anläggningar än byggnader (Boverkets föreskrifter och allmänna råd) beskrivs hur ramper

ska vara konstruerade och vilken funktion som minst ska uppnås. HAGS' produkt överensstämmer inte med kraven i Boverkets föreskrifter och allmänna råd. HAGS' produkt är en landgång med staket, inte en ramp för funktionsnedsatta. Produkten är endast 1,5 m bred vilket är för smalt för att ledsagare och rullstol ska kunna vända. Vidare måste ytan där rullstolen ska vända vara absolut plan för att den inte ska riskera att välta. HAGS' produkt saknar vilplan och teleskoperande ben som möjliggör injustering och absolut plana vilplan. HAGS' produkt är inte utrustad med ledstänger utan med staket. På den bild som HAGS har bifogat framgår endast produktens bredd och längd.

Floattechs badramp för funktionsnedsatta är utvecklad i samarbete med tillgänglighetskonsulter och handikapprörelsen. HAGS' produkt uppfyller inte de allmänna kraven som ställs på en badramp för funktionsnedsatta. HAGS har inte kunnat visa att deras produkt är lämpad för ändamålet.

Ekerö kommun bestrider bifall till Floattechs ansökan och anför bl.a. följande. Ekerö kommun har inte funnit något som tyder på att HAGS' anbud inte uppfyller de obligatoriska kraven eller omöjliggör uppfyllande av lagkrav på tillgänglighet och användbarhet för personer med nedsatt rörelse- eller orienteringsförmåga. Huruvida en badplats uppfyller lagkrav på tillgänglighet och användbarhet för personer med nedsatt rörelse- eller orienteringsförmåga kan avgöras först när utrustningen är färdigmonterad vid den aktuella badplatsen. Ekerö kommun har inte angett vid vilka badplatser utrustningen ska användas eller hur badplatserna kommer att utformas. Boverkets föreskrifter utgör allmänna råd och innehåller inte tvingande krav som ingår i Ekerö kommuns upphandling. Ekerö kommun har inte heller hänvisat till dessa i förfrågningsunderlaget.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Rättslig reglering m.m.

I 16 kap. 6 § LOU anges bl.a. följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU 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.

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.

En huvudprincip enligt LOU är att ett anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav inte får beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Likabehandlingsprincipen innebär att leverantörerna ska behandlas på samma sätt när det gäller frågan om de obligatoriska kraven i förfrågningsunderlaget är uppfyllda.

Överprövningen tar inte sikte på upphandlingens materiella resultat utan utgör en kontroll av att den upphandlade myndigheten har förfarit formellt korrekt och iakttagit reglerna i LOU. Det är den som ansöker om överprövning som på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på och visa att upphandlande myndighet har agerat i strid med LOU (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Utgångspunkter för bedömningen

Frågan i målet är om HAGS' anbud brister i kravuppfyllnad vad gäller ramp och därmed inte borde ha beaktats av Ekerö kommun.

Ramen för förvaltningsrättens prövning är de krav som framgår av förfrågningsunderlaget. Enligt punkt 5.1 i detta underlag ska rampen vara tillgänglighetsanpassad så att personer med rörelsenedsättning ska kunna ta sig ner i vattnet, antingen med stöd av ledstången eller med hjälp av rullstol. Rampens bredd ska vara anpassad så att det är möjligt för en rullstol att passera och vända och det ska finnas ledstänger på sidorna av rampen i lämplig höjd, dvs. 700 mm – 900 mm.

Floattech har gjort gällande att HAGS' anbud inte uppfyller i förfrågningsunderlaget uppställda krav i fråga om ramp, eftersom

- rampen inte överensstämmer med Boverkets föreskrifter och allmänna råd,
- rampen är för smal för att ledsagare och rullstol ska kunna vända,
- rampens yta inte är absolut plan,
- rampen saknar ledstänger på 700 mm och 900 mm höjd (rampen har istället ett staket), samt eftersom
- endast rampens bredd och längd framgår av den av HAGS bifogade bilden.

Medför påstådda brister i vinnande bolags anbud grund för ingripande?

Boverkets föreskrifter och allmänna råd

Förvaltningsrätten konstaterar att något uttryckligt krav på att rampen ska utformas i enlighet med Boverkets föreskrifter och allmänna råd inte

uppställs i förfrågningsunderlaget. Det har därför inte funnits skäl för Ekerö kommun att förkasta HAGS' anbud på den grunden att rampens konstruktion inte motsvarar de beskrivningar som finns i Boverkets föreskrifter och allmänna råd.

Rampens mått

Vad gäller rampens bredd har Floattech gjort gällande att HAGS' ramp är för smal för att en ledsagare och rullstol ska kunna vända. Förvaltningsrätten finner att förfrågningsunderlaget endast innehåller ett krav på att rampen ska vara anpassad för en rullstol. Det finns inget krav på att även en ledsagare ska kunna passera och vända med en rullstol på rampen. Förvaltningsrätten anser därför att det inte funnits anledning för Ekerö kommun att förkasta HAGS' anbud på den grunden att rampen är för smal. Det är inte heller visat att det funnits anledning att förkasta anbudet på grund av att det i bilden som HAGS bifogat sitt anbud endast anges längd och bredd på rampen.

Rampens yta

Floattech har vidare anfört att rampens yta måste vara absolut plan för att en rullstol ska kunna vända på den. Floattech har gjort gällande att HAGS' ramp saknar s.k. vilplan och teleskoperande ben och därför inte kan monteras absolut plant. Förvaltningsrätten konstaterar att något specifikt krav på rampens konstruktion i denna del inte kan utläsas av förfrågningsunderlaget. Vidare är det enligt förvaltningsrättens bedömning inte visat att Ekerö kommun har haft anledning att förkasta HAGS' anbud för att det brustit i kraven på så sätt att en rullstol inte skulle kunna passera och vända på rampen på grund av bister i konstruktionen.

Ledstänger

Kravet på ledstänger i förfrågningsunderlaget är formulerat på så sätt att rampen ska vara försedd med ledstänger i lämplig höjd (700 mm – 900 mm). Detta krav kan enligt förvaltningsrättens mening inte tolkas så att det ska finnas två ledstänger på 700 mm respektive 900 mm höjd. Den omständigheten att en sådan rekommendation återfinns i Boverkets föreskrifter och allmänna råd medför ingen annan bedömning, eftersom dessa inte utgör en del av kraven i förfrågningsunderlaget.

Vad gäller själva utformningen av ledstängerna finner förvaltningsrätten inte att det inte är visat att Ekerö kommun har haft anledning att förkasta HAGS' anbud av det skälet att ledstängerna har varit fästa på ett staket. Något hinder mot en sådan konstruktion kan inte utläsas av kraven i förfrågningsunderlaget. Det är inte heller visat att Ekerö kommun har haft anledning att förkasta HAGS' anbud för att ledstängerna inte varit placerade i lämplig höjd utifrån den bild som har bifogats.

Sammanfattning

Eftersom det inte funnits någon anledning för Ekerö kommun att förkasta HAGS' anbud för att det inte uppfyller de obligatoriska kraven i punkt 5.1, så som Floattech gjort gällande i sin ansökan, finner förvaltningsrätten inte skäl att ingripa mot upphandlingen enligt LOU. Floattechs ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).



Petter Löfdahl

Förvaltningsrättsfiskal

Förvaltningsrättsnotarien Anna Andersson har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm.

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 nå 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.