



**SÖKANDE**  
Grolls AB, 556084-1784  
Box 4154  
422 04 Hisings Backa

**MOTPART**  
Jönköpings kommun  
Upphandlingsavdelningen  
551 89 Jönköping

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

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2016-12-02	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

## **FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

## **BAKGRUND**

Jönköpings kommun (kommunen) genomför tillsammans med fyra andra kommuner och kommunala bolag en upphandling avseende skydds- och varselkläder, skyddsskor, handskar och personlig utrustning (dnr 16/61). Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande enligt LOU. Utvärdering av anbud har skett genom lägsta pris. Anbud har lämnats av fyra företag. I tilldelningsbeslut antogs anbud som hade lämnats av Procurator AB (Procurator). Anbud med näst lägst pris har lämnats av Ahlsell Sverige AB (Ahlsell).

## **YRKANDEN M.M.**

Grolls AB (Grolls) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudsgivarna Procurator och Ahlsell ska diskvalificeras. Som grund för yrkandet anförs bl.a. följande. Procurators anbud inne-

Dok.Id 213507

Postadress  
Box 2201  
550 02 Jönköping

Besöksadress  
Hamngatan 15

Telefon  
036-15 66 00  
E-post: [forvaltningsrattenijonkoping@dom.se](mailto:forvaltningsrattenijonkoping@dom.se)  
[www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se](http://www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se)

Telefax  
036-15 66 55

Expeditionstid  
måndag-fredag  
08:00-16:00

håller flera felaktigheter. På flera positioner har unisex-artiklar offererats där det efterfrågats dam- och herrmodell. Ett damplagg är inte detsamma som ett herr- eller unisexplagg. Procurator har även offererat produkter som inte uppfyller storlekskraven enligt 3.2.3. Damplagg har offererats endast från storlek S. Ahlsell har på flera produkter erbjudit damartiklar som inte uppfyller storlekskraven enligt 3.2.3. Storlek S-XXXL tillgodoser inte plagg för mindre brukare och kan inte motsvara XS-XXL. Grolls har accepterat och uppfyller miljökraven enligt 3.2.9.

Kommunen anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Av produktkraven i förfrågningsunderlaget (3.2.3) framgår att kommunen ställt krav på ett storleksspann i storlekarna XS-XXL eller motsvarande. Vinnande anbudsgivare har inte XS men däremot, S-XXXL, vilket får anses vara ett godtagbart storleksspann. Kommunen har ställt höga miljökrav i upphandlingen och begärt in verifikat på vissa produkter för att säkerställa att miljökraven uppfylls. Grolls har inte inkommit med dessa verifikat. Grolls kan således inte heller anses ha lidit skada.

#### **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 § 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.

*Utredningen i målet*

I förfrågningsunderlagets obligatoriska krav (3.2.) anges bl.a. följande under 3.2.3 "Produktkrav". Produkterna ska uppfylla följande krav:

- Arbetskläder ska minst erbjudas i storlekarna XS-XL för dam och S-XXL för herr (eller motsvarande).

*Förvaltningsrättens bedömning*

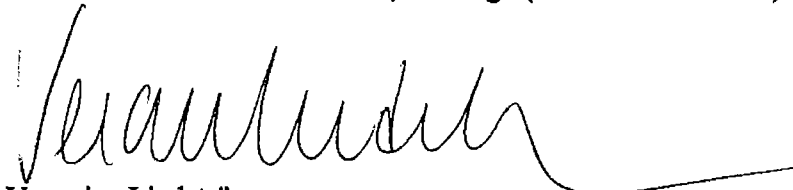
Inledningsvis konstateras att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (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 oväsentliga och irrelevanta avvikelser från obligatoriska krav, när dessa inte ger en konkurrensfördel gentemot övriga leverantörer.

Grolls har anfört att flera offererade produkter inte överensstämmer med kravet i 3.2.3. i förfrågningsunderlaget eftersom det rör unisex-plagg istället för damplagg, och storlekar S-XXXL istället för XS-XXL. Förvaltningsrätten anser att en unisexjacka eller dylikt per definition och i övrigt bör kunna motsvara en jacka för det kön som efterfrågats, samt att offererade storleksspann inte utgör någon väsentlig eller relevant avvikelse från förfrågningsunderlaget.

Sammantaget finner förvaltningsrätten att Grolls inte enligt det som ovan uttalats 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 Grolls ansökan ska avslås.

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



Veronica Lindström

Föredragande jurist 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 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.