



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2014-05-12
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
776-14

SÖKANDE

Örebro Kontorsgruppen AB/Canon Business Center, 556579-5555
Box 8084
700 08 Örebro

MOTPART

Örebro kommun, Upphandlingsenheten
Box 30070
701 35 Örebro

SAKEN

Offentlig upphandling

AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Örebro Kontorsgruppen AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 109460

Postadress Box 568 651 12 Karlstad	Besöksadress Rådhuset, Stora torget	Telefon 054-14 85 00 E-post: forvaltningsrattenikarlstad@dom.se www.forvaltningsrattenikarlstad.domstol.se	Telefax 054-14 85 30	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
---	--	---	--------------------------------	---

BAKGRUND

Örebro kommun (kommunen) genomför en offentlig upphandling av ramavtal för skrivare och kopiatorer med successiva avrop av sju kravställda modeller under en avtalstid om två år med möjlighet för kommunen att förlänga avtalet upp till 24 månader. I förfrågningsunderlaget anges att anbud ska lämnas för hela det efterfrågade området och som tilldelningskriterium gäller det för kommunen ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet.

Av upphandlingsprotokollet den 17 februari 2014 framgår att det vid anbudstidens utgång hade kommit in sju anbud, av vilka fyra uppfyllt kvalificerande krav och utvärderats, däribland Örebro Kontorsgruppen AB/Canon Business Center (Kontorsgruppen). Efter utvärdering och test enligt förfrågningsunderlaget 1.24 har kommunen antagit Ricoh Sverige AB (Ricoh) som leverantör.

PARTERNAS TALAN

Kontorsgruppen ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan utvärderingen gjorts om, varvid Ricohs anbud ska förkastas och Kontorsgruppen tilldelas uppdraget. Som skäl för yrkandet anför Kontorsgruppen sammanfattningsvis följande.

Ett skall-krav för modell 6 innebär att den ska ha pappersmagasin som rymmer minst 4 500 ark 80 g/kvm. På modell 6 har Ricoh offererat en modell som heter Ricoh MP C 5502SP. Modellen uppfyller inte detta ställda skall-krav då den har en maximal papperskapacitet på 4 400 ark 80 g/kvm.

Kontorsgruppen har även granskat och fått detta bekräftat från ett oberoende och certifierat testinstitut. Som ytterligare bevis genomfördes den 25 februari 2014 ett test där kommunen och Kontorsgruppen gemensamt skulle säkerställa om modellen uppfyllde eller inte uppfyllde upphandlingens ställda skall-krav. Även under detta test kunde konstateras att Ricohs modell inte uppfyllde ställda skall-krav utan klarar precis det som Ricohs broschyr anger, ”Paper Capacity Maximum: 4,400 sheets”.

Kommunen bestrider bifall till Kontorsgruppens ansökan och anför bland annat följande.

Den dokumentation som Kontorsgruppen hänvisar till har inte inkommit vid upphandlingen och kommunen har inte heller begärt den typen av bevisning för att anbudsgivare ska styrka uppfyllande av krav på offererade maskiner. Kommunen har istället i förfrågningsunderlaget 1.24 angett att kravuppfyllnad kontrolleras genom test och genomfört sådant test av den aktuella produkten. Testet gick till så att pappersmagasinen fylldes på med papper upp till men inte över det streck som markerar fullt magasin. Produkten rymde kravställda 4 500 ark och godkändes således i enlighet med angiven utvärderingsmodell.

När Kontorsgruppen efter det att tilldelningsbeslut meddelats kontaktade kommunen med anledning av det aktuella kravet bad kommunen Ricoh förtydliga sin kravuppfyllnad och Ricoh återkom med en skriftlig försäkran om att produktens kapacitet överstiger 4 500 ark och att de papperskapaciteter som anges i marknadsmaterial såsom broschyrer och hemsidor understiger den verkliga kapaciteten. Kommunen genomförde även ett nytt test för att säkerställa att inget misstag begåtts vid det första testet och kunde konstatera att exakt 4 736 ark rymdes i maskinen, vilket är med marginal godkänt.

Kontorsgruppen har anført att det den 25 februari genomfördes ett test där kommunen och Kontorsgruppen gemensamt skulle säkerställa kravuppfyllnaden och att det då kunde konstateras att produkten inte uppfyllde ställda krav. Detta stämmer inte. Kommun tillät, efter att Kontorsgruppen önskat detta, att Kontorsgruppen själv fick komma och kontrollera produkten. Kontorsgruppen kontrollerade då okulärt att de pappersmagasin testprodukten utrustats med var överensstämmande med den broschyr man hänvisat till. Kontorsgruppen genomförde inte något fysiskt test för att kontrollera hur många ark produkten i realiteten rymmer.

Kontorsgruppen hänvisar i sin ansökan till ett oberoende certifierat testinstitut. Institutets tester omfattar dock inte pappersmagasinens volym utan fokuserar på driftsäkerhet, användarvänlighet m.m. Avseende pappersmagasinens volym och andra liknande produktfakta hämtar institutet endast tillverkarens egna uppgifter. Institutets testresultat kan således inte användas som bevis för att produkten inte rymmer de kravställda 4 500 arken. Kommun har kontrollerat detta med institutet.

SKÄL FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

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

I målet är fråga om Ricohs offererade modell 6, Ricoh MP C 5502SP, uppfyller skall-kravet i upphandlingen på att vara försedd med pappersmagasin som rymmer minst 4 500 ark 80 g/kvm.

Som kommunen anfört har det i upphandlingen inte ställts krav på att anbudsgivarna ska styrka att kravet på minst 4 500 ark är uppfyllt, utan detta ska kontrolleras vid ett test enligt punkt 1.24. Förvaltningsrätten finner inte skäl ifrågasätta kommunens uppgift om vad detta test visat. Testet tyder alltså på att Ricohs maskin uppfyllde kravet.

Kontorsgruppen har anfört att kommunen i förfrågningsunderlaget begärt in viss dokumentation från Ricoh. Detta visar dock inte att denna dokumentation skulle användas och ha avgörande betydelse för att pröva det aktuella skall-kravet (antal ark). Även med beaktande av Ricohs broschyr och vad Kontorsgruppen i övrigt anfört och åberopat anser förvaltningsrät-

ten inte visat annat än att den aktuella modellen uppfyller skall-kravet i enlighet med vad kommunen föreskrivit i förfrågningsunderlaget. Kontorsgruppens ansökan ska därmed avslås.

ÖVERKLAGANDE

Denna dom kan överklagas. Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1B LOU)

Joar Berglund, rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.

För att kammarrätten ska kunna ta upp Ert överklagande måste Er skrivelse ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då Ni fick del av domen/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. Om sista dagen för överklagande infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att besvärshandlingen kommer in nästa vardag.

Om klaganden är en part som företräder det allmänna, ska överklagandet alltid ha kommit in inom tre veckor från den dag beslut meddelades.

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.