



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I FALUN**  
 Ann Liljedal

**DOM**  
 2016-11-18  
 Meddelad i Falun

Mål nr  
 4329-16

**SÖKANDE**

Noxab i Malmö AB, 556752-0738  
 Svansjögatan 29  
 217 66 Malmö

**MOTPART**

Gävle kommun  
 801 84 Gävle

**SAKEN**

Offentlig upphandling

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2017-01-04	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår Noxab i Malmö AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 179351

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45 S-791 21 Falun	Kullen 4	023-383 00 00 E-post: <a href="mailto:forvaltningsrattenifalun@dom.se">forvaltningsrattenifalun@dom.se</a> <a href="http://www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se">www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se</a>	023-383 00 80	måndag-fredag 08:00-12:00 13:00-16:00

### BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Gävle kommun genomför upphandling av två storbildsskärmar för visning av resultat och media inomhus vid de nya idrottshallarna vid Gavlehov i Gävle, ärende 6415, genom direktupphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Avtal har såvitt förvaltningsrätten erfar, inte ännu tecknats.

**Noxab i Malmö AB** (Noxab) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen avbrytas och en ny upphandling ska publiceras med ska-krav som går att uppfylla. Bolaget riskerar annars att lida skada.

**Gävle kommun** bestrider bifall till ansökan.

### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

#### *Förutsättningar för rättens prövning*

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Noxab anfört är visat att Gävle kommun brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Noxab lidit, eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

#### *Förfrågningsunderlaget*

Av förfrågningsunderlaget framgår under rubriken 5.1 Tekniska minimikrav på skyltarna, dels att betraktningvinklar för den använda dioden vid 50 % ljusstyrka ska vara minst 140 grader horisontellt och minst 120 grader vertikalt, dels att lysdioderna ska ha minst följande genomsnittliga ljusvärden vid 20 mA: röd diod 1.081 mcd, grön diod 2.100 mcd och blå diod 460 mcd. Av

förfrågningsunderlaget framgår vidare under rubriken 6 Utvärdering att uppdragsgivaren som klarar ska-kraven kommer att utvärderas och att anbud utvärderas med hänsyn till kvalitet och pris samt att faktorer som inställelse-tid, service, produktenskaper, leveranstid och referens ingår i bedömning-en.

#### *Förvaltningsrättens bedömning*

Med direktupphandling avses en upphandling utan krav på anbud i viss form. Även om direktupphandling innebär ett enklare förfarande jämfört med övriga upphandlingsförfaranden enligt LOU gäller de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna. Högsta förvaltningsdomstolen har uttalat att de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och gemenskapsrätten inte träds för när (RÅ 2002 ref. 50).

Noxab har anfört att Gävle kommun valt fel upphandlingsform då upphandlingsföremålet, såsom det är beskrivet inte går att få till det angivna maximala priset. Enligt Noxabs beräkningar måste kvadratmeterpriset vara ~9700 kr/kvm och detta är enligt Noxabs bedömning ett totalt orimligt och oproportionerligt krav. Noxab anser att ett mer realistiskt pris är 25 000–30 000 kr. Mot detta har Gävle kommun invänt att anbud som uppfyller samtliga krav, inklusive det maximala priset, har inkommit. Förvaltningsrätten finner således att Gävle kommun inte agerat i strid med LOU eller de grundläggande principerna vid val av upphandlingsförfarande. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger inte på den grunden.

Noxab har lyft fram att videodisplayer inte är produkter som ligger färdiga på en hylla utan att det handlar om komplicerade produkter och att en anbudstid om 14 dagar är för kort. Enligt förvaltningsrättens bedömning inne-

bär vad Noxab anför angående tiden för anbudsinlämnande inte skäl för ingripande enligt LOU.

Noxab har därutöver anført att kraven på betraktningvinklar och ljusstyrka är omöjliga att uppfylla och att kravet på ljusstyrka av samma anledning är oproportionerligt. Noxab har lyft fram att det inte finns några SMD-dioder på marknaden som klarar uppställda krav och att de dioder som efterfrågas inte finns. Gävle kommun har invänt mot detta och anført att kraven på ljusstyrka och betraktningvinklar går att uppfylla både i kombination och separat. Gävle kommun har anført att betraktningvinkeln på dioden även blir ljus som reflekteras i masken (skydd för dioden) och kan då överskrida själva diodens specifikation om den inte uppnår till angivna grader. Gävle kommun har även anført att masken måste räknas med i betraktningvinkeln och att dioden ligger någon millimeter innanför masken och därmed kommer inte dioden specificerade grader i praktiken stämma. Slutligen har Gävle kommun anført att när det gäller ljusstyrkan på LED dioderna så är detta ett sätt att få längre livslängd på skärmarna då dioderna håller längre när de inte går på full ljusstyrka. Förvaltningsrätten finner att vad Noxab anført i målet varken visar att de aktuella kraven är omöjliga att uppfylla eller att kravet på den individuella ljusstyrkan skulle vara oproportionerligt. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger inte på den grunden. Vad Noxab anför angående utvärderingskriterierna utgör inte heller skäl för ingripande enligt LOU.

Förvaltningsrätten finner således att Noxab inte visat att principerna som bär upp LOU och gemenskapsrätten träts för när i och med Gävle kommuns genomförande av den aktuella upphandlingen. Skäl för att förordna om ingripande enligt LOU föreligger inte och ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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

Eva Karlsson Helghe  
rådman



# SVERIGES DOMSTOLAR

## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

**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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.