



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LULEÅ**

DOM
2012-04-20

Mål nr
355-12 E
D5

Föredragande: C. Andersson

Meddelad i
Luleå

SÖKANDE

Dannes Kyl & Ljud AB, 556399-0042
c/o Dan Holmström
Storgatan 17
933 32 Arvidsjaur

MOTPART

Arvidsjaur kommun
933 81 Arvidsjaur

SAKEN

Offentlig upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2012 -04- 23	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 27273

Postadress
Box 849
971 26 Luleå

Besöksadress
Skeppsbrogatan 41

Telefon
0920-29 54 90

E-post: forvaltningsrattenilulea@dom.se
www.dom.se

Telefax
0920-29 54 98

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Arvidsjaur kommun (kommunen) har genom förenklat förfarande upphandlat ”storköksutrustning”. Enligt tilldelningsbeslutet den 21 februari 2012 har upphandlingen tilldelats SAPS Facility Services AB som leverantör. Dannes Kyl & Ljud AB var en av fyra anbudsgivare.

Dannes Kyl & Ljud AB har ansökt om överprövning och anför i huvudsak följande. Kommunen har i upphandlingen uppgett fabrikat samt beteckning på en produkt och sedan uppgett ”eller likvärdig”. Bolaget ifrågasätter vad kommunen menar med detta då den förkastat likvärdiga produkter med hänvisning till de grundläggande bestämmelserna i offentlig upphandling. Anledningen till offentlig upphandling torde vara att få rätt pris på det som ska upphandlas – inte att kostnaden ska öka med 30-40 procent.

Kommunen avsåg att upphandla Tunneldisk Wäxiodisk WD-151E eller likvärdig. Cirka 150 korgar/timme. Enligt DIN-normen skulle den då ha 74 korgar/timme. Dannes Kyl & Ljud AB har i sitt anbud föreslagit en Hobart Profi CN-A som har 80 korgar/timme enligt DIN-normen – maskinen har därför högre kapacitet och ska inte diskvalificeras. Det går alltid att manipulera med fart på band och dylikt för att uppnå en bättre kapacitet och därför har DIN-normen uppkommit – ett standardmått att göra jämförelser med. En jämförelse med DIN-norm måste således göras. Att inte utgå från DIN-normen innebär att tillverkaren kan ange vad som helst godtyckligt. Anges fler diskar än den klarar av blir resultatet att disken inte blir ren och man får diska om allt två gånger.

Kommunen har vidare upphandlat fronttvättmaskiner Miele PW 6065 Mopp PW 5064 eller likvärdigt – 6,5 kg. Den av Dannes Kyl & Ljud AB offererade produkten Podab TM 5056 har en trumma av likvärdig trumstorlek (samma kapacitet) och den valda mopptvätten har en konventionell

trumma med riktiga hål för att sand och grus ska kunna åka ur trumman med avloppsvattnet. Den är bättre lämpad för mopptvätt. Miele däremot har en skontrumma med små hål vari all grövre smuts blir kvar i trumman. Podab har lägre restfukt och alltså kortare torktid. Skillnaden mellan maskinerna är att Miele's produkt enligt broschyr anger en kapacitet om 6,5 kg medan Podab *rekommenderar* en kapacitet om 5,6 kg för att uppnå bästa resultat på tvätten. Podabs maskin har dock samma litertal på trumman.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Kommunen har valt att ange de typer av produkter som efterfrågas med en specifik referensprodukt i syfte att tydliggöra de krav som kommunen önskar upphandla. Anbudsgivarna har getts möjlighet att offerera produkter som är likvärdiga med referensprodukten och för detta krävs att den bland annat har samma kapacitet och funktioner som referensprodukten.

Tunneldiskmaskin

Vad gäller tunneldiskmaskinen har kommunen valt att inte använda sig av DIN-normen vid utvärderingen utan att istället gå på den produktinformation och rekommendationer som tillverkaren av produkten ger. Detta framgår också av förfrågningsunderlaget där det inte nämns något om DIN-normen utan endast framgår att kommunens behov är att tunneldiskmaskinen ska klara av ca 150 korgar/timme. Den av Dannes Kyl & Ljud AB offererade maskinen har en maximal kapacitet om 120 korgar/timme och uppfyller således inte kommunens ställda krav.

Tvättmaskiner

Kommunens referensmaskiner har en trumvolym på 59 liter och den av Dannes Kyl & Ljud AB offererade tvättmaskinen har en trumvolym på 56 liter. Trumvolymen skiljer sig således tre liter från referensmaskinen. Vidare framgår av produktbladet till den offererade tvättmaskinen att den har en kapacitet på 5,6 kilo då kommunen har efterfrågat en maskin med en

kapacitet om 6,5 kilo. Orsaken till att kommunen har efterfrågat och har behovet av en tvättmaskin med en kapacitet om 6,5 kilo är att dessa ska användas på äldreboenden där det produceras väldigt mycket tvätt och tvättmaskinen får gå större delen av dygnet.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

I 1 kap. 9 § LOU anges principerna för offentlig upphandling. Upphandlande myndigheter ska 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.

Enligt 16 kap. 6 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts 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 lidit eller kan komma att lida skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrättens prövning enligt LOU utgör enbart en kontroll av om det på grundval av de klagomål som sökanden framfört i målet finns anledning att vidta åtgärder enligt 16 kap. 6 § LOU.

Förvaltningsrätten konstaterar att det är den upphandlande myndigheten som avgör vad den önskar att upphandla och ställer utifrån dessa önskemål bland annat upp de krav på den kapacitet den önskar av produkterna ska ha.

För att anbudsgivarna ska ges samma förutsättningar för anbudsgivning måste förfrågningsunderlaget vara klart och tydligt och innehålla samtliga krav på det som ska upphandlas. Det ska vara förutsebart för leverantörerna att veta vad som är av störst vikt vid valet av leverantör. Vidare ska kraven stå i rimlig proportion till det som upphandlas och vara lämpliga och nödvändiga för att uppnå det syftet.

Kommunen har i aktuell upphandling ställt upp de krav den önskar av de produkter som efterfrågas och förvaltningsrätten anser inte att dessa krav i sig strider mot principerna i 1 kap. 9 § LOU. Förvaltningsrätten bedömer att kravet på kapacitet vad gäller de i nu aktuell ansökan aktuella maskinerna inte framstår som godtyckligt eller uppenbart osakliga utan dessa har tagits med på grund av bedömt behov.

Förvaltningsrätten anser att vad Dannes Kyl & Ljud AB anfört i målet inte visar att kommunen brutit mot LOU och dess bakomliggande principer. De offererade produkterna avviker från de i upphandlingen uppställda referensprodukterna i tillräckligt hög grad för att kommunen har haft fog att diskvalificera Dannes Kyl & Ljud AB anbud. Förvaltningsrätten finner således att det inte föreligger förutsättningar att vidta åtgärder med stöd av 16 kap. 6 § LOU mot upphandlingen med anledning av Dannes Kyl & Ljud AB:s ansökan om överprövning.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1C)

Förvaltningsrätten erinrar om den så kallade tiodagarsfristen i 16 kap. 10 § LOU.


Britt Dahlin



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska 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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nå för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.