



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2012-02-28
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
1394-12 E
Enhet 1:2

SÖKANDE

Papyrus Sverige AB, 556057-6554

Ombud: Krister Nilsson
Papyrus Sverige AB
205 45 Malmö

MOTPART

Halmstads kommun
Box 153
301 05 Halmstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentligt upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2012-02-28	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 132063

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattengoteborg@dom.se

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag - fredag
09:00-15:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM****BAKGRUND**

Halmstad kommun genomförde en upphandling avseende kemiskt-tekniska artiklar för kök och städ. Papyrus Sverige AB (bolaget) lämnade anbud.

Av tilldelningsbeslut den 16 januari 2012 framgår att kommunen valde att anta en annan leverantörs – Procurators AB – anbud.

Av förfrågningsunderlaget framgår att ett anbud kommer att förkastas om inte samtliga krav som anges i förfrågningsunderlaget uppfylls, att obligatoriska krav, s.k. skall-krav, måste uppfyllas samt att vid prövningen av anbuden kommer det anbudet att antas som innehåller det lägsta priset. Såvitt avser de produktspecifika kraven anges i förfrågningsunderlaget att produktspecifikationen inte får förändras och att det är den upphandlande myndigheten som gör bedömningen om den offererade produkten är likvärdig med den efterfrågade produkten. Såvitt avser miljökraven på produkterna understryks i förfrågningsunderlaget att kommunen fäster stor vikt vid att miljöanpassade produkter offereras.

YRKANDEN M.M.Bolagets ansökan

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen skall rättas så att Procurator AB:s anbud diskvalificeras då det inte uppfyller de ställda skall-kraven och att bolagets anbud i stället antas då det innehåller det lägsta priset. I andra hand yrkas att upphandlingen görs om i sin helhet. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. Procurator AB uppfyller inte de skall-krav som uppställts vad gäller ph-värde avseende två produkter. Genom att ändå tilldela Procurator AB kontrakt

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

har kommunen brutit mot LOU och bolaget har lidit skada eftersom kontrakt på felaktiga grunder tilldelats annan anbudsgivare.

Kommunens inställning

Kommunen bestrider bifall till bolagets yrkande och uppger i huvudsak följande. Bolaget har rätt i sitt påstående om att Procurator AB offererat produkter som inte uppfyller skall-kraven såsom de anges beträffande två artiklar. Eftersom hela upphandlingen omfattar totalt 74 artiklar har kommunen gjort bedömningen att detta inte skall föranleda ett förkastande av bolagets anbud, eftersom även klagandens anbud innehåller en produkt som inte efterfrågas/uppfyller skall-kravet. Bolaget har offererat disksalt men rengöringsmedel för hushållsdiskmaskiner efterfrågades.

Skillnaden mellan Procurator AB:s anbud och bolagets anbud är så stor att om man tar bort de artiklar där parterna offererat produkter som inte uppfyller skall-kraven blir det ändå Procurator AB:s anbud som har det lägsta priset och därför skall antas. Bolaget lider således inte någon skada av att kommunen inte förkastat Procurator AB:s anbud. Till stöd för detta åberopas en dom från Länsrätten i Hallands län (mål nr 1020—1029-09).

Varje litet fel i ett anbud kan inte rätteligen få konsekvensen att detsamma förkastas, eftersom det skulle strida mot proportionalitetsprincipen.

DOMSKÅL*Tillämplig lagstiftning*

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter skall behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1**DOM**

upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I 16 kap. 6 § LOU anføres att om den upphandlade myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Högsta Förvaltningsdomstolen har i RÅ 2009 ref. 69 slagit fast 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 skall ange på vilka omständigheter han grundar sin talan. Högsta Förvaltningsdomstolen har vidare uttalat att förvaltningsrätten bara bör pröva de grunder som sökanden tar upp.


Det är i målet ostridigt att det vinnande anbudet inte uppfyllde samtliga skall-krav. Detta medför att anbudet inte skulle ha utvärderats utan att det normalt skulle ha förkastats, eftersom kommunen valt lägsta pris som utvärderingsgrund. För att ett ingripande skall kunna ske med stöd av LOU är det inte tillfyllest att den upphandlande myndigheten brutit mot någon av de grundläggande principerna i LOU utan det krävs också att leverantören till följd härav lidit skada eller kan komma att lida skada.

Med begreppet skada avses inte enbart ekonomisk skada. Även om en leverantör inte skulle ha haft någon ekonomisk vinst av att tilldelas kontrakt, har skada uppkommit enligt lagens mening om leverantörens möjligheter att erhålla kontraktet minskat på grund av överträdelsen, se Falk: Lagen om offentlig upphandling – en kommentar, sid. 457.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning I**DOM**Sida 5
1394-12

Det är leverantören som har bevisbördan och som skall visa att han lidit skada. Bolaget har gjort gällande att man lidit skada eftersom kontraktet på felaktiga grunder tilldelats annan anbudsgivare. Med hänsyn till att bolaget inte närmare angett på vilket sätt man lidit skada och med beaktande av att även bolagets anbud var behäftat med felaktigheter och inte heller uppfyllde samtliga skall-krav anser förvaltningsrätten att bolaget vare sig lidit eller kunde komma att lida skada då bolagets anbud också rätteligen skulle ha förkastats. Till följd härav skall bolagets ansökan avslås.

~~FOR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV 3109/1 b LOU)~~



Ann-Louise Björnsson
Rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 rättslämningen 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 nås 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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 uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1B LOU