



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I STOCKHOLM**

Avdelning 33

**DOM**

2017-02-22

Meddelad i Stockholm

Mål nr

24020-16

**SÖKANDE**

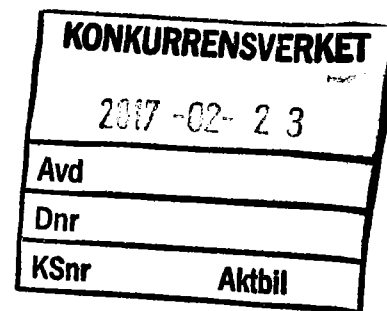
Edberg Papper o Hygien AB, 556443-2440  
Nynäsvägen 317  
122 34 Enskede

**MOTPART**

Sundbybergs stad  
172 92 Sundbyberg

**SAKEN**

Offentlig upphandling



**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 821994

<b>Postadress</b>	<b>Besöksadress</b>	<b>Telefon</b>	<b>Telefax</b>	<b>Expeditionstid</b>
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag–fredag 08:00-16:30
		E-post: <a href="mailto:forvaltningsrattenistockholm@dom.se">forvaltningsrattenistockholm@dom.se</a>		
		<a href="http://www.domstol.se/forvaltningsratt">www.domstol.se/forvaltningsratt</a>		

**YRKANDEN M.M.**

Sundbybergs stad genomför en upphandling av blöjor och skötunderlägg till förskolor, dnr 2016-137. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. I tilldelningsbeslut den 7 november 2016 beslutade Sundbybergs stad att anta anbudet från OneMed Sverige AB.

Edberg Papper och Hygien AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande. Utvärderingen har tillrättalagts för den leverantör som fick anbudet. De små leverantörerna missgynnas alltid. Bolaget vet exakt vilka volymer de olika blöjstorlekarna har. Staden har inte frågat efter eller tagit fram egen statistik. De stora leverantörerna går ofta ut med nollmarginal eller minusmarginal på blöja maxi. Denna blöja säljs det mindre av. Volymererna i utvärderingen utgår från 3 000 blöjor maxi, 4 000 blöjor junior och 1 000 blöjor extra large. Får man denna information kan man ha minussmarginal på blöja maxi. I utvärderingen anges även 1 000 tvättlappar och 1 000 underlägg till 8 000 blöjbyten, vilket gynnar den vinnande leverantören eftersom de har ett högt pris på dessa produkter.

Sundbybergs stad bestrider bifall till bolagets ansökan och anför bl.a. följande. Staden har följt de principer och regler som gäller enligt LOU. Utvärderingsmodellen med utvärderingsfaktorer för respektive position har varit känd för samtliga anbudsgivare. Att det antal som finns angivet i modellen är en schablon endast avsedd för utvärdering har förtydligats i samband med inkomna frågor och svar under anbudstiden. Det huvudsakliga syftet med schablonen är att påvisa proportioner mellan de olika produkterna utifrån prognostisering från aktuella verksamheter i staden. På grund av avsaknad av avtal för blöjor och skötunderlägg har inköp skett från olika leverantörer. De siffror och andelar som bolaget anger är därför inte tillförlitliga på det sätt som hävdats. Utvärderingsmodellen är av den

anledningen byggd utifrån en schablon. Utvärderingsfaktorerna för respektive position i utvärderingsmodellen bygger på en bedömning av förskolornas framtida behov och är framtagna i samarbete med förskolechefer i Sundbybergs stad.

### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att 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. Förvaltningsrätten har enligt 16 kap. 6 § första stycket LOU att pröva om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i lagen. Om så är fallet och detta har medfört att leverantören har lidit skada ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först efter att rättelse har gjorts.

Bolaget gör gällande att utvärderingen har tillrättalagts för det vinnande anbudet och att de små leverantörerna har missgynnats. Bolaget menar att utvärderingsmodellen med angivna volymer är missvisande och att de stora bolagen har kunnat lägga sig på andra priser på grund av de schabloniserade volymerna.

Av aktuellt förfrågningsunderlag framgår att en schabloniserad volym på 1000 använts för varje efterfrågad vara (position 1–5).

Utvärderingspriset blir summan av följande:

- Pris per blöja i storlek 7–18 kg x 3
- Pris per blöja i storlek 11–25 kg x 4
- Pris per blöja i storlek 15–30 kg
- Pris per skötunderlägg
- Pris per papperstvättlapp

En utvärderingsmodell bör vara utformad så att den leder till ett resultat som avspeglar den kostnad som den upphandlande myndigheten har att räkna med i verkligheten. Enligt Sundbybergs stad är syftet med utvärderingsmodellen med utvärderingsfaktorer att påvisa proportioner mellan produkterna. Enligt förvaltningsrättens mening får det anses rimligt att använda sig av en schablon som i detta fall när det är svårt att uppskatta vilka volymer som kan komma att efterfrågas. Förvaltningsrätten finner inte heller skäl att ifrågasätta Sundbybergs stads förklaring att den inte har tillförlig statistik för de aktuella produkterna. Vidare har leverantörer skiftande förutsättningar att lämna konkurrenskraftiga anbud. Vissa leverantörer kan ha tidigare erfarenheter om exempelvis priser eller volymer. Detta förhållande i sig utgör inte någon överträdelse av likabehandlingsprincipen. I målet har inte framkommit annat än att samtliga leverantörer har haft tillgång till samma information avseende den efterfrågade volymen och det som bolaget har anfört visar enligt förvaltningsrättens mening inte att utvärderingsmodellen specifikt har gynnat de andra leverantörerna. Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten alltså att det förhållandet att leverantörerna ska ange priset utifrån schabloniserade volymer inte kan anses strida mot LOU. Bolagets ansökan ska därför avslås.

#### **HUR MAN ÖVERKLAGAR**

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1 A LOU).

Per Eskilsson

Rådman

Tove Engelkes har föredragit målet.



# SVERIGES DOMSTOLAR

## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

