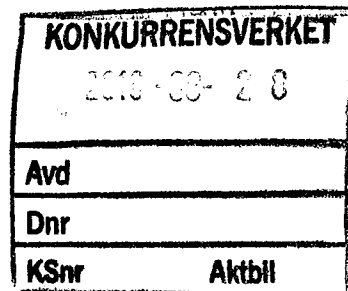




FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Avdelning 20

DOM
 2018-08-28
 Meddelad i Stockholm

Mål nr
 13838-18

**SÖKANDE**

Total Document Sweden AB, 559018-2878
 Gustav III:s Bolevard 46
 169 73 Solna

MOTPART

Ekerö kommun
 Box 205
 178 23 Ekerö

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Total Document Sweden AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 1004602

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag–fredag
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		08:00–16:30
		www.domstol.se/forvaltningsratt		

YRKANDEN M.M.

Ekerö kommun (kommunen) genomför en upphandling av multifunktions-skrivare, dnr KSUH18/19. Upphandlingen har genomförts enligt bestämmelserna om öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Tilldelningsbeslut fattades den 12 juni 2018 och av upphandlingsrapporten framgår att Total Document Sweden AB (bolaget) inte ansågs uppfylla samtliga obligatoriska krav. Anbudet gick därmed inte vidare till utvärdering.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett i form av en ny anbudsutvärdering där bolagets anbud ska beaktas, och att bolaget därefter ska utses till vinnare av upphandlingen.

Kommunen bestrider bifall till ansökan om överprövning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för prövningen

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudregel att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange vilka omständigheter denne grundar sin talan på. Förvaltningsrätten har därmed att pröva om det på grundval av vad bolaget anfört framstår som sannolikt att kommunen har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och om detta har medfört att bolaget lidit eller kan komma att lida skada (jfr 20 kap. 6 § LOU).

De grundläggande principerna innebär att en upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt

genomföra upphandlingen på ett öppet sätt. Vid upphandlingen ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas (4 kap. 1 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Av upphandlingsrapporten framkommer att kommunen inte ansett att bolaget uppfyllt det obligatoriska kravet angående uppvärmningstid för en av de erbjudna multifunktionsskrivarna.

Av upphandlingsdokument *Avtal* framgår under avsnitt *Multifunktions-skrivare, Krav per maskintyp* bl.a. följande.

2.1.2.1. Stor

*Multifunktionsskrivare som tillhandahålls på nivån Stor skall som minst ha funktionerna:
(...)
- Uppvärmningstid kontorsmiljö: <25 sek*

Av inkomna frågor och svar under anbudstiden framkommer det att kommunen justerade kravet på uppvärmningstid till 30 sekunder eller lägre för att inte verka konkurrenshämmande.

Bolaget har anfört bl.a. följande. Erbjuden maskinmodell har en uppvärmningstid i kontorsmiljö som understiger kravet. Kommunen har inte ställt som krav att de ställda kraven ska redovisas genom inskickade dokument. Bolaget hade kunnat påvisa att kravet uppfylls genom en fullständig beskrivning av varje maskinmodell. Att kontorsmiljö avser viloläge och inte avstängt läge är standardformulering i branschen. Uppvärmningstid från avstängt läge är ointressant och ska inte tas hänsyn till i utvärderingen. I produktbladet anges uppvärmningstid från avstängt läge (warm-up time from power on), medan andra tillverkare redovisar uppvärmningstid från viloläge eller från både avstängt läge och viloläge.

Det stämmer att någon annan information om uppvärmningstid inte finns med i produktbilagan eller någon annanstans i anbudet. Kommunen har dock inte ställt som krav att anbudsgivare ska redovisa hur varje krav uppfylls. Bolaget har lämnat det mest pris fördelaktiga anbudet och ska därmed tilldelas kontraktet.

Kommunen har anfört bl.a. följande. En anbudsgivare skulle till sitt anbud foga en redovisning av erbjudna multifunktionsskrivare per efterfrågad maskintyp. Erbjudna multifunktionsskrivare skulle uppfylla samtliga krav i avtalet. I bolagets redovisning hänvisades till produktblad för varje erbjuden multifunktionsskrivare. I produktbladet för maskintyp *Stor* angavs en uppvärmningstid (warm-up time) på 44 sekunder eller lägre. Någon annan angivelse avseende uppvärmningstid angavs inte i anbudet. Kommunen måste förutsätta att de uppgifter som bolaget lämnat i anbudet är korrekta. Att bolaget nu har lämnat in en specifikation när det gäller uppvärmningstid är inte relevant eftersom denna inte fanns fogad till det inlämnade anbudet.

Med hänsyn till likabehandlingsprincipen har en upphandlande myndighet, enligt förvaltningsrättens mening, begränsade möjligheter att begära in kompletteringar av anbud efter det att de har lämnats in. Det ankommer därför på anbudsgivare att lämna ett anbud som uppfyller samtliga obligatoriska krav.

Enligt EU-domstolens praxis innebär kravet på öppenhet att samtliga villkor och bestämmelser för tilldelningsförfarandet ska vara formulerade på ett klart, precist och entydigt sätt dels för att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare ska kunna förstå den exakta innebörden av dessa och tolka dem på samma sätt, dels för att den upphandlande myndigheten på ett effektivt sätt ska kunna kontrollera om anbuderna från anbudsgivarna uppfyller upphandlingskriterierna (C-27/15 Pippo Pizzo).

Av upphandlingsdokumentet *Utvärderingsmodell* framgår följande.

1.0.2. Krav på bilaga

Bifoga redovisning av erbjudna multifunktionsskrivare. Av redovisning ska det framgå vilken multifunktionsskrivare som erbjudits för vilken efterfrågad maskintyp.

Erbjudna multifunktionsskrivare ska uppfylla samtliga krav enligt punkt 2.1 i Avtalet.

Förvaltningsrätten anser att det av ovanstående information under *1.0.2 Krav på bilaga* får anses framgå på ett tillräckligt tydligt sätt att kommunen av bifogade redovisningar ska kunna utläsa att kraven på respektive multifunktionsskrivare är uppfyllda. Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att kommunen hade fog för att utgå från den tidsangivelse som angavs i det informationsmaterial som bolaget hade bifogat, eftersom det var den enda uppvärmningstiden som angavs. Bolagets övriga produktblad som skickats med angav dessutom korrekta tider som uppfyllde de ställda kraven. Kommunen har därför enligt förvaltningsrätten inte agerat i strid med bestämmelserna i LOU genom beslutet att inte låta anbudet gå vidare till utvärdering.

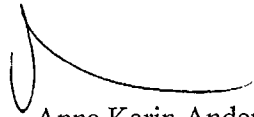
Skada

Bolaget har anfört att om det inte vore för stadens överträdelse av bestämmelserna i LOU skulle bolaget ha tilldelats kontrakt i upphandlingen, varför bolaget har lidit ekonomisk skada.

Förvaltningsrätten har funnit att kommunen hade skäl för sitt beslut att inte ta upp bolagets anbud till utvärdering. Bolaget har därmed inte heller kunnat visa att det har eller riskerar att lida ekonomisk skada. Överklagandet ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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



Anna Karin Andersson

Rådman

Johanna Broo har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.