



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LULEÅ**

DOM
2019-08-19
Meddelad i Luleå

Mål nr
1203-19

SÖKANDE

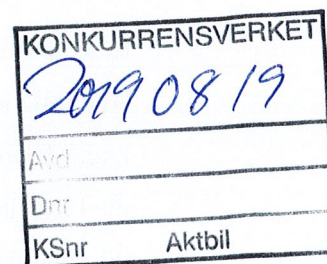
Company Line AB, 556557-4968
Midgårdsvägen 9
973 34 Luleå

MOTPART

Luleå kommun
971 85 Luleå

SAKEN

Upphandling enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Company Line AB:s ansökan om
överprövning.

Dok.Id 116055

Postadress
Box 849
971 26 Luleå

Besöksadress
Skeppsbrogatan 43

Telefon
0920-29 54 90
E-post: forvaltningsrattenilulea@dom.se
www.domstol.se/forvaltningsratt

Telefax
0920-22 04 59

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND OCH PARTERNAS INSTÄLLNING

Luleå kommun (kommunen) genomför, som öppet förfarande enligt LOU, en upphandling av yrkeskläder (KLF 2019/118) i två delområden. Utvärdering sker med en s.k. mervärdesmodell där anbudspriset subtraheras med kvalitetspoäng och lägst jämförelsetal vinner. I tilldelningsbeslut den 20 maj 2019 meddelade kommunen att man avser teckna avtal med Mattias Heikki & Idépoolen AB (Heikki) på delområde 1 och Swedol AB på delområde 2, pga. att dessa uppfyllt alla krav och lämnat de ekonomiskt mest fördelaktiga anbuden. I beslutet listas utvärderingsresultat där Company Line AB (Company Line) kom på fjärde plats i delområde 1 och tredje plats i delområde 2.

Company Line begär överprövning av upphandlingen och framför i huvudsak följande. Kravspecifikationen är så specifikt utformad att kommunen redan kan anses ha bestämt exakt vilken produkt man vill ha. Vissa enstaka leverantörer får extrema konkurrensfördelar medan de resterande blir chanslösa. Det finns flera felaktigheter avseende delområde 1. Dessa gäller färgställning på position 7,5 och 16; intyg på position 9, 49 och 53; fickor med bälg på position 58; vattenavvisande handske på position 125 samt handskarnas storlek på position 127 och 132. I delområde 2 efterfrågar kommunen en jacka med vattentäthet 20 000 mm. Vinnande anbudsgivare har offererat en jacka som endast mäter 10 000 mm i vattentäthet. Denna position har också ett orimligt krav då 20 000 mm är långt över det nödvändiga i relevant klimat och de användningsområden en kommunanställd kan tänkas jobba i. Kravet tyder på okunskap och skapar stora svårigheter att lämna ett konkurrenskraftigt anbud.

Kommunen framför i huvudsak följande. Upphandlingen har avbrutits på delområde 1 då inget anbud uppfyller de obligatoriska kraven. Avseende delområde 2 är det oklart hur Company Line, som placerats på fjärde plats, har lidit skada. Den vinnare leverantören har i sitt anbud uppgett att den

offererade jackan uppfyller ska-kravet. Kommunen har inte haft anledning att ifrågasätta detta. På kommunens begäran har leverantören inkommit med intyg vari framgår att offererad jacka har en vattentätthet på 20 000 mm. Kravet är ett specifikt önskemål från de kommunala verksamheter, t ex förskolepersonal och parkarbetare, som spenderar en stor del av sin arbetstid utomhus. För att kläderna ska klara en regnig dag utomhus krävs vattentätthet på 20 000 mm. Kravet är därmed inte orimligt.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

I 20 kap. 6 § LOU anges att om den upphandlande enheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Den potentiella skadan måste, såsom 20 kap. 6 § LOU är formulerad, vara orsakad av det påstådda felet i upphandlingen.

För att grund för ingripande mot upphandlingen ska föreligga är det inte tillräckligt att sökanden påstår sig ha lidit eller kunna komma att lida skada. Sökanden måste klargöra och konkretisera på vilket sätt påstådda brister har medfört detta (HFD 2013 ref 53). Om så inte har skett saknas skäl för rätten att i övrigt pröva de omständigheter i sak som sökanden åberopar (Kammarrätten i Stockholms dom den 18 december 2013 i mål nr 5044-13).

Avseende delområde 1 har kommunen numera avbrutit upphandlingen och Company Line har inte invänt mot detta. Såsom bolaget framställt sin talan har denna, avseende delområde 1, därmed förfallit. Fråga i målet är om det finns skäl för ingripande på delområde 2.

Förvisso har Company Line inte som kommunen hävdar kommit på fjärde plats, utan på tredje, i delområde 2. Det innebär likväl att om vinnande

anbud, vars kravuppfyllande Company Line ifrågasätter, inte hade godtagits skulle Company Line ändå inte ha fått kontrakt. Detta skulle istället ha tilldelats Heikki, som kom tvåa i delområdet och vars anbud Company Line inte ifrågasatt. Det är inte fråga om en sådan ramavtalsupphandling där upphandlande myndighet tilldelar kontrakt åt flera anbudsgivare i en rangordning varpå den andraplacerade får chansen att leverera om den förstaplacerade inte kan. Company Line har inte klargjort hur bolaget kan lida skada av att vinnande anbud godkänns.

Company Line invänder också mot upphandlingsdokumentet och menar att kraven på vattentäta kläder varit oproportionerliga. Inte heller på denna punkt har Company Line, som uppfyllt kravet, klargjort vad för skada man kan komma att lida av detta. I övrigt är Company Lines påståenden om brister i upphandlingsdokumentet inte tillräckligt konkreta för att uppfylla den åberopsbörda som åvilar den som söker ingripande mot en offentlig upphandling (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Sammanfattningsvis har det i målet inte framkommit någon överträdelse av LOU som medfört att Company Line har lidit eller kan komma att lida skada. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Överklagandet ska ges in till Förvaltningsrätten i Luleå men vara ställt till Kammarrätten i Sundsvall. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Caroline Isaksson
rådman

David Munck har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

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

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.