



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Ann-Louice Jonsson

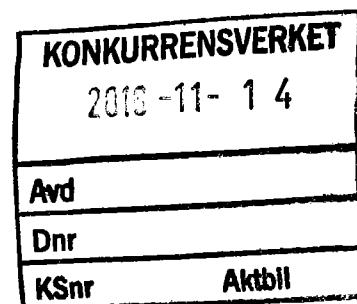
DOM
2016-11-14
Meddelad i Falun

Mål nr
4335--4345-16

SÖKANDE

OneMed Sverige AB, 556764-4140

Ombud: Advokat Ulf Yxklinten
MAQS Advokatbyrå i Malmö KB
Box 226
201 22 Malmö



MOTPARTER

1. Kommunalförbundet Inköp Gävleborg (mål nr 4335-16)
2. AB Gavlegårdarna, 556487-5937 (mål nr 4336-16)
3. Alfta-Edsbyns Fastighets AB, 556527-4361 (mål nr 4337-16)
4. BORAB, 556223-4863 (mål nr 4338-16)
5. Fastighets AB Glysis, 556197-3669 (mål nr 4339-16)
6. Gavlefastigheter Gävle kommun AB, 556009-9581 (mål nr 4340-16)
7. Gävle Energi AB, 556407-2501 (mål nr 4341-16)
8. Stiftelsen Hälsinglands Museum, 887500-7638 (mål nr 4342-16)
9. Hälsinglands Utbildningsförbund, 222000-3111 (mål nr 4343-16)
10. Ockelbogårdar Aktiebolag, 556528-6068 (mål nr 4344-16)
11. AB Älvkarlebyhus, 556537-4757 (mål nr 4345-16)

Ombud för 2-11: Kommunalförbundet Inköp Gävleborg
826 80 Söderhamn

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår OneMed Sverige AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 179197

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45 S-791 21 Falun	Kullen 4	023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	023-383 00 80	måndag–fredag 08:00-12:00 13:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg genomför genom ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) en upphandling av ramavtal avseende "Städprodukter, kemtekniska produkter, personlighygien, tork- och hygienpapper, plastprodukter av engångskaraktär" (ärendenummer 5939). Inköp Gävleborg upphandlar i egenskap av upphandlande myndighet för de till förbundet anslutna kommunerna och som ombud för de i domshuvudet angivna motparterna (gemensamt benämnda de upphandlande myndigheterna). Tilldelningsbeslut meddelades den 4 oktober 2016, varvid anbudet från Procurator AB antogs.

OneMed Sverige AB (OneMed) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att anbudsutvärderingen görs om utan beaktande av övriga fyra anbudsgivares anbud. OneMed yrkar i andra hand att rättelsen ska bestå i en ny anbudsutvärdering vid vilken övriga anbudsgivares anbud åsätts ett belastningspris avseende position 26 i utvärderingsprisfilen.

De upphandlande myndigheterna bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förutsättningar för rättens prövning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad OneMed har anfört är visat att de upphandlande myndigheterna brutit mot någon av de grundläggande principerna eller annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att OneMed lidit, eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

Vad parterna anför

OneMed har anförts i huvudsak följande. Det är ett obligatoriskt krav i upphandlingen att engångshandskar ska vara puder- och ftalatfria (punkten 4.7). **OneMed** har som enda anbudsgivare i upphandlingen offererat ftalatfria handskar på position 26, medan övriga anbudsgivare har offererat vinylhandskar som inte är ftalatfria på denna position. Ingenstans i förfrågningsunderlaget framgår att de handskar som efterfrågas på position 26 är avsedda enbart för städning. Det framgår heller inte att de handskar som efterfrågas på position 27 och 28 är avsedda enbart för livsmedelshandtering. **OneMed** har därför dragit slutsatsen att samtliga engångshandskar på positionerna 26 – 28 kan komma att användas vid livsmedelshandtering och att samtliga handskar därför omfattas av kravet i punkten 4.7 om att dessa ska vara fria från ftalater. I förfrågningsunderlaget punkten 3.2 anges att prövning enligt steg 2 innebär en prövning huruvida samtliga ska-krav är uppfyllda. De upphandlande myndigheterna borde rätteligen ha underkänt övriga anbudsgivares anbud vid denna prövning eftersom offererade handskar inte är ftalatfria. De upphandlande myndigheterna har brutit mot transparens- och likabehandlingsprincipen och **OneMed**, som vid ett korrekt förkastande av de övriga anbuden skulle ha tilldelats kontraktet, har lidit skada till följd av detta. **OneMed** framför till stöd för sitt andrahandsyrkande bl.a. följande. Av punkten 3.3 i förfrågningsunderlaget framgår att offererade positioner som inte godkänts ska åsättas ett belastningspris. I utvärderingsprisfilen anges för position 26 ett belastningspris om 1,90 kr/styck och en utvärderingsvolym om 4 960 000 stycken, vilket ger ett belastningspris om sammanlagt 9 424 000 kr. De upphandlande myndigheterna har, genom att inte tilldela övriga anbudsgivares anbud ett belastningspris, brutit mot transparens- och likabehandlingsprincipen på ett sätt som medfört skada för **OneMed**.

De upphandlande myndigheterna har anfört i huvudsak följande. I förfrågningsunderlaget ställs krav på att anbudsgivarna ska offerera samtliga av sina produkter som uppfyller ställda miljö- och kvalitetskrav inom varugrupperna städprodukter, kemtekniska produkter, personlighygien, tork- och hygienpapper, plastprodukter av engångskaraktär. I kravspecifikationen krav 4.7 "Produkter för livsmedel" anges inledningsvis att offererade produkter som ska användas för livsmedel ska vara godkända för livsmedelshandtering. Vidare anges att engångshandskar dessutom ska vara puder och ftalatfria. Kravet på att engångshandskar ska vara ftalatfria gäller således offererade produkter som ska användas vid livsmedelsberedning. Engångshandskar används dock även vid städning och för dessa handskar finns inget krav på att de ska vara ftalatfria. Fyra av fem anbudsgivare har uppfattat kravet korrekt och offererat engångshandskar innehållande både ftalater och utan, vilket tyder på att kravet är tydligt. Upphandlingen annonserades i 77 dagar och någon fråga rörande det aktuella kravet har inte ställts. Utvärderingen har skett på ett korrekt sätt.

Förvaltningsrättens bedömning

Av utredningen i målen framgår att de upphandlande myndigheterna på position 26 har efterfrågat artikeln "Vinylhandske puderfri 100 st/fp Worksafe Pevex Premium PF" eller likvärdig artikel. Den artikel som efterfrågas är inte ftalatfri och i den produktbeskrivning som lämnas gällande referensartikeln i Procurators webbutik anges att handsken är lämplig för vård, rengöring, målning och laboratorier. Enligt förvaltningsrättens mening bör en normalt omsorgsfull leverantör med branschkunskap redan med ledning av vilken artikel som de upphandlande myndigheterna efterfrågat på den aktuella positionen ha förstått att den produkt som offereras på position 26 inte behöver vara fri från ftalater då den inte i första hand avses användas för livsmedel. Övriga anbudsgivare synes även ha uppfattat kravet på detta

sätt. Förvaltningsrätten gör således bedömningen att de upphandlande myndigheterna har agerat i enlighet med vad som kan utläsas av förfrågningsunderlaget och vad som följer av de grundläggande principerna som bär upp LOU vid bedömningen av om övriga anbudsgivare offererat godkända artiklar på position 26. Det har därmed inte heller funnits skäl för de upphandlande myndigheterna att vid utvärderingen lägga på ett belastningspris på det sätt som anges i punkten 3.3 i förfrågningsunderlaget. Förvaltningsrätten finner sammanfattningsvis att OneMed inte har visat att det föreligger skäl för ingripande enligt LOU varför ansökan om överprövning ska avslås.

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

Lennart Andersson
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni 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. 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.