



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2012-06-29
Meddelad i
Växjö

Mål nr
1102-12

Föredragande: Jesper Jacobsson

SÖKANDE

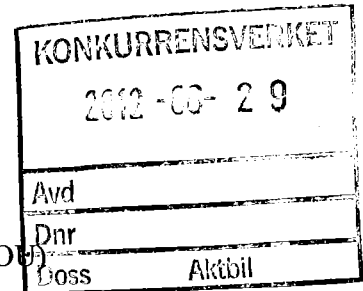
Marinetek NFB AB, 556267-3755
Genavägen 22
450 70 Högsäter

MOTPART

Karlskrona kommun
371 83 Karlskrona

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Marinetek NFB AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 50392

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: fva@dom.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Karlskrona kommun (kommunen) genomför upphandling av förtöjningsbommar/Y-bommar genom förneklat förfarande enligt 15 kap. LOU. Genom tilldelningsbeslut den 16 mars 2012 beslutade kommunen att anta anbudet från RF-Svets och Mekaniska Verkstads AB (RF-Svets).

Marinetek NFB AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen. Bolaget yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så vis att anbudet från RF-Svets ogiltigförklaras. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. RF-Svets har inte baserat sitt anbud på sanningsenliga uppgifter. Felaktiga referenser har angetts. Till anbudet har RF-Svets bifogat bilder på produkter som RF-Svets inte äger rättigheterna till. Som kontaktperson under skallkrav nr 14 har RF-Svets angett en person från ett externt bolag, trots att inga underleverantörer eller andra samarbetspartners angetts. Enligt förfrågningsunderlaget är ett skallkrav att bommarna ska vara varmförzinkade, men på de referensbilder som RF-Svets bifogat återfinns detaljer som inte är varmförzinkade. Bolaget bedömer att mängden flytkraft på vissa längder är under gängse normer och att den därmed är otillräcklig för att förtöjningsbommen ska fungera på ett tillfredsställande sätt.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. RF-Svets uppfyller efterfrågade uppgifter avseende referenser. Uppgifterna om kontaktperson uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget. RF-Svets har offererat varmförzinkade bommar som uppfyller kraven. Fästanordningsdetaljerna går under kraven i punkt 11 avseende reservdelar. Samtliga bommar från RF-Svets uppfyller kravet på flytkraft.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Frågan i målet är om kommunen brutit mot någon bestämmelse i LOU och om detta har medfört att bolaget har lidit skada eller kan komma att lida skada. Om så är fallet ska förvaltningsrätten enligt 16 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

I 1 kap. 9 § LOU anges följande. 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.

För att den upphandlande myndigheten ska kunna utvärdera ett anbud, måste anbudet uppfylla förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. skall-krav.

Bolaget har gjort gällande att det i RF-Svets anbud finns bilder på produkter som RF-Svets inte äger rättigheterna till. Oavsett riktigheten av bolagets uppgift har det inte framkommit på vilket sätt denna omständighet skulle medföra att RF-Svets anbud ska diskvalificeras från utvärdering.

Bolaget har också gjort gällande att RF-Svets i sitt anbud har angett referenser som är felaktiga. På vilket sätt referenserna skulle vara felaktiga och hur detta påverkar uppfyllandet av skall-kraven i förfrågningsunderlaget har inte framkommit.

Vidare har bolaget anmärkt på mängden flytkraft i bommarna. I sin ansökan framför bolaget som sin uppfattning att mängden flytkraft på vissa längder är under gängse normer för branschen. Det har enligt förvaltningsrättens mening inte framkommit annat än att de bommar som RF-Svets offererat uppfyller de i förfrågningsunderlaget angivna kvalitetskraven. Att anbudet i detta avseende skulle brista i något skall-krav saknas det stöd för.

Som ytterligare grund för åtgärd enligt LOU har bolaget invänt mot att RF-Svets som kontaktperson har angett en person från ett externt bolag. Förfrågningsunderlaget uppställer emellertid inte några krav i fråga om kontaktperson. Däremot anges som skall-krav nr 14 i förfrågningsunderlaget att anbudsgivaren ska redovisa rutiner för beställning och reklamation. RF-Svets har i sitt anbud uppgett att beställning och reklamation ska ske via mail till en viss angiven kontaktperson. Det har inte framkommit på vilket sätt RF-Svets anbud därigenom skulle brista i något skall-krav.

Slutligen har bolaget gjort gällande att det vinnande anbudet inte uppfyller kraven på varmförzinkade bommar. Därvid har bolaget påtalat att RF-Svets offererade produkter har detaljer som inte är varmförzinkade. Kommunen har invänt att kravet på varmförzinkning inte gäller fästanordningsdetaljer.

I förfrågningsunderlaget anges som skall-krav nr 4 att förtöjningsbommarna ska vara varmgalvaniserade (varmförzinkade) in- och utvändigt. Som skall-krav nr 5 anges att bommarna ska vara tillverkade av Stålkvalité S355J2H eller inneha likvärdiga egenskaper, vara helsvetsade och vara varmgalvaniserade med minimumtjocklek av 80 µm.

Såsom skall-krav nr 4 och 5 är utformade kan de inte anses uppställa något krav på att även fästanordningsdetaljer till bommarna ska vara varmförzinkade. Av RF-Svets anbud framgår inte annat än att de offererade bommarna är varmförzinkade och att de därmed uppfyller skall-krav nr 4–5.

Sammanfattningsvis har bolaget inte framfört några omständigheter som innebär att det finns anledning för förvaltningsrätten att förordna om någon åtgärd enligt 16 kap. 6 § LOU. Ansökan ska därför avslås.

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

Emilia Franke



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut var till 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 3109/1D LOU