

b 10



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2012-03-30
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
1827-12 E
Enhet 1:2

SÖKANDE

Floda Systemskyllt Aktiebolag, 556322-7684
Byggvägen 3
433 61 Stenkullen

MOTPART

Kungsbacka kommun
Stadshuset
434 81 Kungsbacka

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, förkortad LOU

KONKURRENSVETENSKET	
2012-03-30	
Avd	
Dnr	
Doss	Akobil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Kungsbacka kommun (kommunen) har genomfört en upphandling avseende skyltar, Skyltar inom- och utomhus, 11/84. Upphandlingen har genomförts genom förenklat förfarande. Tilldelningsbeslut fattades den 24 januari 2012. Av beslutet framgår att anbudsgivaren Floda Systemskylt Aktiebolags (bolaget) anbud inte kvalificerades och därmed inte gick vidare till utvärdering.

YRKANDEN M.M.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att tilldelningsbeslutet ska upphävas och att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför i huvudsak följande. Ett komplett anbud, med offert och prover, skulle vara kommunen tillhanda senast den 2 januari 2012. Proverna till det vinnande anbudet lämnades in och ankomstregistrerades den 3 januari 2012 vilket innebär att anbudet inte var komplett och ska förkastas. Kommunens mottagningskvitto visar inte att sändningen har med anbudet att göra. Kommunen har styrt upphandlingen på så sätt att endast utvalda återförsäljare av ett patenterat skyltsystem ska ges möjlighet att vinna upphandlingen. Kommunen menar att förekomsten av magnetlås är särskilt viktig. Metoden med vilken panelen låses och frigörs är inte avgörande för upphandlingen. Kommunen har också styrt upphandlingen på så vis att man har för avsikt att köpa en patenterad produkt av en utvald återförsäljare som man sedan tidigare har ramavtal med. Bolaget kan inte på lika villkor konkurrera prismässigt med den produktens etablerade återförsäljare på marknaden. Bolaget har överklagat kommunens beslut att sekretessbelägga det vinnande bolagets prisinformation. Upphandlingen har tidigare avbrutits då skall-kraven var starkt konkurrensbegränsande. – Till stöd för sitt överklagande bifogar bolaget bl.a. överklagan av sekretessbeslut och fotografier som visar ankomststämpel på prover till upphandlingen.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning I**DOM**Sida 3
1827-12 E

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Anbudet från bolaget uppfyller inte de kvalificeringskrav som ställs upp i förfrågningsunderlaget och ska därför inte utvärderas. Bolaget kan därmed inte anses ha lidit någon skada. Upphandlingen och kravspecifikationen är baserad på tidigare inköpsstatistik. Bolaget har haft goda möjligheter att offera produkter som kan passa in och komplettera befintligt skyltsystem i kommunen. Anbudet från bolaget uppfyllde inte kvalificeringskraven på produktnivå då de efterfrågade varuproven i ett fall saknade pennhållare och då varuprov i form av skyltar i två fall inte var konvexa. Ankomststämpeln som bolaget hänvisar till visar när de aktuella proverna kom till kommunens serviceområde upphandling. Proverna till det vinnande anbudet skickades med bud till Stadshuset den 2 januari 2012. För utvärderingskriteriet funktion ger magnetlås möjlighet till mervärde alternativt avdrag och utesluter ingen leverantör från att lämna anbud. Nuvarande ramavtalsleverantör för skyltar är Baldurssons Datadecal AB, som inte inkommit med något anbud för den aktuella upphandlingen. Den första upphandlingen avbröts eftersom frågor inkom via mail och inte via frågor och svarfunktionen i TendSign.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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 (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 4
1827-12 E

rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 5 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Bolaget har anfört att upphandlingen har genomförts i strid med LOU och att den därför ska göras om.

Av förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivare tillsammans med anbudet ska lämna in varuprover enligt specifikation i Svarsbilaga 3. Kravet på varuprover ingick i de så kallade skallkraven. Bolaget hade vid anbudstidens utgång lämnat in varuprover. Av kommunens anbudssammanställning framgår att kommunen efterfrågade varuprover på bl.a. en konvex medeländetavla med pennhållare. Bolagets varuprover innehöll inte någon pennhållare. Vidare efterfrågades två olika typer av konvexa skyltar och bolagets varuprover var i dessa fall inte konvexa. Av anbudssammanställningen framgår att kommunen ansåg att bolaget därmed inte hade uppfyllt skallkraven och därför inte kvalificerade sig till utvärderingsfasen.

Av förfrågningsunderlaget framgår att varuprover ska lämnas i de olika kategorierna och det framgår också tydligt specifikationerna för de olika varuproverna. Förvaltningsrätten anser att kommunen har haft fog för sin bedömning att bolaget inte har lämnat in varuprover som överensstämmer med skallkraven. Bolaget har heller inte ifrågasatt kommunens grund för uteslutning av bolagets anbud.

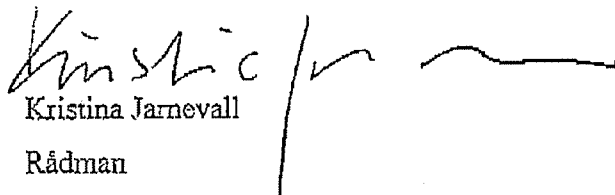
Förvaltningsrätten anser därmed att kommunen rätteligen har uteslutit bolagets anbud från utvärdering. Vid sådant förhållande kan kommunens förfarande vad gäller anbud från andra anbudsgivare inte medföra att bolaget lidit skada eller riskerat att lida skada. Vad bolaget har anfört om att upphandlingen är styrd och att kraven i anbudsförfrågan är konkurrensbegränsande föranleder därför ingen åtgärd av förvaltningsrätten.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 5
1827-12 E

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


Kristina Jarnevall
Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Anna Hultgren.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 rättsställningen 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 3109/1B LOU