



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM
2014-03-26
Meddelad i
Malmö

Mål nr
1040-14

Sida 1 (5)

KLAGANDE

Tofta Bil i Kristianstad AB, 556657-1062

MOTPART

Kristianstads kommun
Västra Storgatan 10-12
291 80 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2014-03-26	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Tofta Bil i Kristianstad AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 198588

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00

E-post: forvaltningsrattanimalmo@dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Kristianstads kommun genomför en upphandling avseende lätt lastbil, chassi med separat skåp. Upphandlingen genomförs genom förnyad konkurrensutsättning. Enligt tilldelningsbeslut ska uppdraget tilldelas Mobility Motors Sweden AB (Mobility Motors).

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Tofta Bil i Kristianstad AB (Tofta Bil) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska göras om. Tofta Bil anför bl.a. följande. Ett av säkerhetskraven i avropsförfrågan var att bältespåminnare skulle finnas på samtliga platser i bilen. Den 15 januari 2014 har det i e-mail, till upphandlare på kommunledningskontoret, intygats att ifrågavarande bil, vid leverans, kommer att ha bältespåminnare på samtliga platser. Tofta Bil uppfyller därför samtliga säkerhetskrav. Kommunen har efter anbudstidens utgång, i sin utvärdering av samtliga anbud, angivit att inget anbud uppfyller ifrågavarande krav. Kommunen har därför tagit bort kravet från upphandlingen. Vid utvärderingen av anbudsgivarna beslutade kommunen att välja Mobility Motors som leverantör. Då Tofta Bil uppfyller samtliga krav i den ursprungliga upphandlingen bör prövningen göras om. Tilläggas kan att Tofta Bil även hade offererat det lägsta priset.

Kristianstads kommun bestrider bifall till Tofta Bils yrkande och anför bl.a. följande. Kommunen har begärt förtydligande från Tofta Bil angående om den av bolaget offererade bilen hade bältespåminnare på samtliga platser. När oklarhet fortfarande förelåg kontaktades även tillverkaren Citroëns huvudkontor som muntligen svarade att det inte finns varnare på passagerarsätena, utan endast på förarplatsen. Detta framgår av bifogad mailkonversation. Utifrån detta besked diskvalificerades Tofta Bil. Eftersom ingen anbudsgivare visade sig uppfylla det aktuella skall-kravet tog kommunen

bort kravet och utvärderade samtliga anbud utifrån övriga krav, dvs. behandlade samtliga anbudsgivare på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt även i övrigt i enlighet med LOU:s grundläggande regler. Kommunen har numera även skriftligen från Citroens huvudkontor fått bekräftat att den aktuella bilen, Citroën Jumper, endast har en bältespåminnare på förarplatsen.

Tofta Bil invänder bl.a. följande. Bältesvarnare går att eftermontera. Tofta Bil har vid anbudslämnandet påtalat att vid beställningen kommer bilen att utrustas med bältesvarnare på samtliga bältesplatser. Vid leverans skulle bilen vara utrustad med bältesvarnare/bältespännare både på förar- och passagerarsätet.

Kristianstads kommun anför bl.a. följande. Av säkerhetskraven i avropsmallen framgår att offererat fordon ska vara utrustad med bältespåminnare på samtliga platser vid avlämnandet av anbud. Tofta Bil har inte i anbudet uppgivit att kravet skulle komma att uppfyllas först vid leverans av fordonet, dvs. eftermontering av bältespåminnare. Kommunen har inte godkänt eftermontering från någon anbudsgivare.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingarna på ett öppet sätt. Vid upphandlingarna ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på

talans av en leverantör som lidit skada eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.


Förvaltningsrättens bedömning

Kristianstads kommun har, efter att det visade sig att ingen av anbudsgivarna uppfyllde skall-kravet om bältespåminnare på samtliga platser i bilen, tagit bort det aktuella kravet. Tofta Bil har gjort gällande att upphandlingen ska göras om då Tofta Bil uppfyller det aktuella kravet. Tofta Bil har anfört att bältesvarnare går att eftermontera och vid leverans skulle bilen vara utrustad med bältesvarnare på samtliga platser i bilen.

Förvaltningsrätten konstaterar att det av förfrågningsunderlaget inte framgår annat än att kravet på bältespåminnare skulle vara uppfyllt vid tiden för avlämnande av anbudet. Tofta Bil har därmed inte visat att kravet på bältespåminnare på samtliga platser i bilen är uppfyllt.

För att ett ingripande enligt LOU över huvud taget ska bli aktuellt krävs att Tofta Bil har lidit eller kan komma att lida skada. Enligt förvaltningsrättens bedömning står det klart att ingen av anbudsgivarna uppfyllde det aktuella skall-kravet när anbudet avlämnades. I stället för att avbryta upphandlingen valde kommunen därför att bortse från kravet vid utvärderingen. Samtliga anbudsgivare har således behandlats lika genom att ingen utav dem har uteslutits på grund av det aktuella kravet. Det har inte heller framkommit att Tofta Bil har lidit skada genom kommunens förfarande. Det finns därmed inte skäl för ingripande enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU. Tofta Bils ansökan härom ska därför avslås.

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



Håkan Wirén

Målet har föredragits av Marita Ekdahl.



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. 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 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.