



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

Föredraganden G Lavås

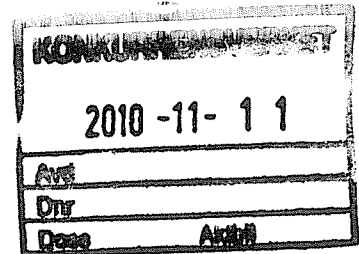
DOM
2010-11-09
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
4240-10 E

Sida 1 (4)

SÖKANDE

OP System AB, 556224-2296
Box 75
260 21 Billeberga



MOTPART

Östersunds kommun
831 82 Östersund

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten upphäver det interimistiska beslutet av den 26 oktober 2010 och avslår ansökan.

Dok.Id 11962

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611 - 34 98 00

E-post:
forvaltningsratteniharnosand@dom.se

Telefax
0611 - 34 98 10

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-15:00

YRKANDEN M.M.

Östersunds kommun, som genomför upphandling avseende höghastighetskross, ref.nr 2010-222, har den 19 oktober 2010 beslutat att anta VB Maskiner AB som leverantör.

OP System AB (bolaget) ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om alternativt att rättelse ska ske på så sätt att anbud från den antagna leverantören ska uteslutas. Bolaget anför bl.a. följande till stöd för sin talan. Den leverantör vars anbud antagits följer inte de krav som ställs av Östersunds kommun och andra återvinningsföretag då det gäller att vara ansluten till Materialbolagen. Den valda leverantören har valt att inte följa Svensk Däckåtervinning AB och Reparegister. Östersunds kommun arbetar ihop med Materialbolagen och då borde det vara en självklarhet att följa deras anvisningar om att den som sätter en vara på marknaden ska stå för insamlingen av varan. Den antagna leverantören borde utifrån detta inte klara de ställda kraven. I kommunens egen miljöpolicy anges att man ska följa alla miljökrav och informera sina leverantörer om sin miljöpolicy. Miljöpolicyen fanns med som en bilaga till förfrågningsunderlaget. Man kan tycka att det är ett generellt kvalificeringskrav att följa lagen och det gäller även kommunens egen miljöpolicy. Då miljöpolicyen fanns med vid upphandlingen har man ställt krav på producentansvar på leverantörerna. Enligt 10 kap. 2 § 4 p får man utesluta ett företag som gjort sig skyldig till ett allvarligt fel i yrkesutövningen. Det måste vara fel i yrkesutövningen om man inte följer de regler och förordningar som ställs på en importör som sätter material på marknaden. Att den antagna leverantören numer anslutit sig till Materialbolagen ändrar inte det faktum att leverantören vid bedömningen inte skulle klara det kravet.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Kommunen har inte ställt något krav på producentansvar i förfrågningsunderlaget,

och det kan enligt kommunens mening inte heller prövas. Det finns inte någon skyldighet att utesluta leverantörer utöver vad som anges i 10 kap. 1 § LOU. Kommunen har genomfört prövning och utvärdering helt i enlighet med förutsättningarna i förfrågningsunderlaget och anser därmed att man inte har brutit mot principerna i LOU. Upplysningsvis kan sägas att vinnande leverantör enligt uppgift numer har anslutit sig till Materialbolagen.

Förvaltningsrätten har den 26 oktober 2010 beslutat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser

Upphandlingen påbörjades före den 15 juli 2010. LOU ska därför tillämpas i dess lydelse före den ändring som trädde i kraft den dagen.

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)

Rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada. (16 kap. 2 § första stycket LOU)

Vissa omständigheter som medför att en leverantör *ska* uteslutas anges i 10 kap. 1 § LOU. Vidare anges i 10 kap. 2 § LOU vissa omständigheter som medför att en leverantör *får* uteslutas. Uteslutning får enligt fjärde punkten ske av leverantör som gjort sig skyldig till allvarligt fel i yrkesutövningen.

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande. Upphandlingen genomförs genom öppet förfarande och avser köp av höghastighetskross med roster till Gräfsåsens avfallsanläggning. Samtliga ställda krav och kommersiella villkor ska vara uppfyllda. De anbud som visat sig uppfylla dessa krav går vidare till utvärdering enligt tilldelningskriterier i kravspecifikationen. Leverantören ansvarar för att all relevant lagstiftning efterlevs.

Till förfrågningsunderlaget har fogats Östersunds kommuns miljöpolicy. I förfrågningsunderlaget finns inte någon hänvisning till miljöpolicy.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Upphandlingen avser inköp av en höghastighetskross att användas på en kommunal avfallsanläggning. Bolaget har anfört att den leverantör som lämnat det vinnande anbudet skulle ha uteslutits då denne inte – enligt bolaget - uppfyller producentansvaret vad gäller avfall och återvinning. Förvaltningsrätten konstaterar att det inte finns något skall-krav avseende producentansvar i förfrågningsunderlaget, eller något som tyder på att de målsättningar som anges i den kommunala miljöpolicy ska utgöra skall-krav avseende upphandlingen. Det är inte visat att vinnande leverantör gjort sig skyldig till allvarligt fel i sin yrkesutövning. Inte heller i övrigt anser förvaltningsrätten att det vinnande anbudet skulle ha uteslutits på någon grund som bolaget anfört. Ansökan ska därför avslås.

Förvaltningsrätten har tidigare beslutat att upphandlingen inte får avslutas. Till följd av att ansökan nu avslås ska detta interimistiska beslut upphävas. Förvaltningsrätten erinrar om innehållet avseende tiodagarsfristen i 16 kap. 1 § tredje stycket LOU i dess lydelse före den 15 juli 2010.

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


Kerstin Widmark



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska 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. 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 vartill 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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 uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

