



SÖKANDE

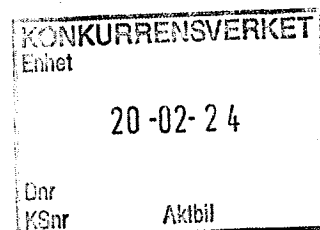
Winn Marketing AB, 556230-3502
Box 3006
903 02 Umeå

MOTPART

Knivsta kommun
741 75 Knivsta

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Knivsta kommun har genomfört en upphandling benämnd Ismaskin till Knivsta Centrum för Idrott och Kultur, dnr KS-2019/697. I tilldelningsbeslut den 10 december 2019 antogs Zamboni Europe AB som leverantör i upphandlingen.

Winn Marketing AB (Winn Marketing) ansöker om överprövning och yrkar att kraven på maskinen i upphandlingen görs om. Till stöd för yrkandet anförs i huvudsak följande. I upphandlingsdokumentet står det att "Kälken och chassit ska vara rostfritt". Knivsta kommun har under anbudstiden fått frågan om kommunen godkänner andra material än rostfritt. Kommunen valde att svara nej. Detta innebär att "materialet ska vara rostfritt", alltså inte rostskyddsbehandlat. I utvärderingen framkommer att två tillverkare har offererat maskiner med galvaniserat stål. Detta är en ytbehandling av ett material som kan rosta. Knivsta kommun kan inte ändra sig i efterhand och godkänna ett ytbehandlat material. Detta medför att Winn Marketing har en maskin som uppfyller skall-kravet och som har blivit dyrare än om de offererat en maskin som varit ytbehandlad. Att rostskyddsbehandlat material inte går att likställa med rostfritt material har flera gånger prövats av förvaltningsrätter.

Knivsta kommun bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. I upphandlingsdokumentet ställs kravet att "Kälken och chassit ska vara rostfritt". Med rostfritt menar kommunen att de nämnda delarna ska vara tillverkade av material som inte rostar under maskinens förväntade livslängd. Leverantören för det vinnande anbudet garanterar att det varmgalvaniserade materialet i kälken och chassi är rostfritt upp till 50 år, vilket överstiger maskinens ekonomiska livslängd. Därmed kan den vinnande leverantörens offererade maskins kälke och chassi betraktas som rostfritt. Kravet som det är formulerat ska inte tolkas mer snävt än vad ordalydelsen

ger fog för. Kommunen har inte ställt krav på rostfri legering eller rostfritt stål.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Frågan i målet är om det föreligger skäl för ingripande mot upphandlingen på de grunder Winn Marketing anfört.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 20 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Upphandlande myndigheter ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

I mål om överprövning enligt lagen om offentlig upphandling gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Av handlingarna framgår att Winn Marketing var en av tre leverantörer som lämnade anbud i upphandlingen. Winn Marketing har anfört att övriga anbudsgivare offererat maskiner med galvaniserat stål vilket enligt Winn Marketings mening innebär en ytbehandling av ett material som kan rosta. Såsom förvaltningsrätten uppfattar Winn Marketings talan anser således

bolaget att Knivsta kommun antagit en leverantör vars anbud inte uppfyller samtliga obligatoriska krav, vilket skulle strida mot likabehandlingsprincipen.

I upphandlingsdokumentets kravspecifikation under avsnitt 4.1.4 *Utrustning* anges, såvitt nu är av intresse, att kälken och chassit ska vara rostfritt.

Förvaltningsrätten delar Knivsta kommuns uppfattning ifråga om att det aktuella kravet inte kan tolkas mer snävt än vad som framgår av ordalydelsen och kravets ordalydelse ger enligt förvaltningsrättens mening inte stöd för att den offererande maskinens kälke och chassi måste vara tillverkade i ett visst material.

Knivsta kommun har redogjort för att kommunen med begreppet rostfritt menat att de nämnda delarna ska vara tillverkade av material som inte rostar under maskinens förväntade livslängd och att den vinnande leverantören garanterar att det varmgalvaniserade materialet i kälken och chassi är rostfritt upp till 50 år. Kommunen har därför bedömt att den vinnande leverantörens anbud uppfyller kravet i avsnitt 4.1.4. Winn Marketing har inte anfört något som ger förvaltningsrätten skäl att ifrågasätta kommunens bedömning

Sammantaget gör således förvaltningsrätten bedömning att Winn Marketing inte visat att Knivsta kommun agerat i strid med någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen. Skäl för ingripande i upphandlingen saknas därmed. Winn Marketings ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Lena Björner
rådman

Målet har beretts av föredragande juristen Petra Hedin.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårs-afton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

