



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ**
Avdelning 1
Alexander Rappe

DOM
2013 -04- 12
Meddelad i
Malmö

Mål nr
2468-13

SÖKANDE

Kontorsmaskiner i Kristianstad AB, 556064-0319
Box 557
291 25 Kristianstad

MOTPART

Kristianstads kommun

Ombud: chefsjuristen Charlotta Mjellander
291 80 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

KONKURRENSVERKET	
2013 -04- 15	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Kontorsmaskiner i Kristianstad AB:s begäran om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 152884

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00

E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Kristianstads kommun har den 28 februari 2013 beslutat att avbryta sin upphandling av köp av tjänst MFP. Upphandlingen avbröts med hänvisning till uppgifter som framkommit angående kvarstående anbudsgivares referenser.

Kontorsmaskiner i Kristianstad AB (Kontorsmaskiner) begär överprövning av avbrytandebeslutet och yrkar att Kristianstads kommun ska åläggas att slutföra upphandlingen. Till stöd för talan anförs bl.a. följande. Kommunen har i avbrytandebeslutet inte påvisat vad som skulle saknas eller vara felaktigt med de referenser som Kontorsmaskiner lämnat. Kommunen har dessutom i sitt första tilldelningsbeslut den 21 januari 2013 godkänt de lämnade referenserna. Kontorsmaskiner ingår i Canons franchisekoncept och iträder sig därmed Canons roll, ansvar och rättigheter. I och med detta har man tillgång till och rätt att använda kompetens inom Canon i Sverige. Lämnade referenser, som är utförda inom franchisekedjan, ska därmed godkännas som för upphandlingen adekvata referenser. Det saknas således saklig grund till avbrytande av upphandlingen.

Kristianstads kommun bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. I den aktuella upphandlingen inkom sex anbud, varav fyra stycken inte uppfyllde ställda skall-krav. Efter förvaltningsrättens dom i mål nr 1089-13 återstår endast Kontorsmaskiners anbud. Inför den förnyade utvärderingen framkom att två av Kontorsmaskiners uppgivna referensuppdrag inte utförts av bolaget utan av andra Canon kontor. Med hänsyn till detta och att det inte finns några andra anbudsgivare har upphandlingen avbrutits.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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.

Frågan i målet gäller om Kristianstads kommuns beslut att avbryta pågående upphandling är förenligt med bestämmelserna i LOU och EU-rätten. För att en upphandlande myndighet ska ha rätt att avbryta en pågående upphandling krävs att myndigheten kan presentera sakliga skäl för avbrytandebeslutet. Som förutsättning för att avbryta en upphandling gäller att myndigheten, när den fattar ett sådant beslut, iakttar grundläggande gemenskapsrättsliga principer inom offentlig upphandling såsom principerna om likabehandling, transparens och proportionalitet.

Kristianstads kommun har motiverat avbrytandebeslutet med att Kontorsmaskiner inte uppfyllde skall-kraven såvitt avser antal referenser, eftersom det ställda kravet inte ger utrymme för utnyttjande av annat bolags kompetens, samt att det inte finns några andra anbudsgivare kvar.

Kontorsmaskiner har lämnat referenser som är utförda inom franchisekedjan, men av andra bolag inom denna. En leverantör får vid behov när det gäller ett visst kontrakt åberopa andra företags kapacitet. Detta förutsätter emellertid att leverantören kan tillhandahålla ett åtagande från åberopat företag eller att leverantören på annat sätt visar att denne kommer att förfoga över nödvändiga resurser när kontraktet ska fullgöras. Det ankommer på anbudsgivaren att genom t.ex. ett avtal visa att denne förfogar över erforderlig kapacitet (prop. 2006/07:128 s 246). Kontorsmaskiner har dock inte på något sätt visat att man förfogar över Canon i Sverige på ett sådant sätt att Canon i Sveriges kapacitet kan tillgodoräknas bolaget. Kontorsmaskiner uppfyller därmed inte uppställda skall-krav avseende antal referen-

ser. Mot bakgrund av detta och med hänsyn till att det inte finns några andra anbudsgivare kvar i den aktuella upphandlingen finner förvaltningsrätten att kommunen får anses ha haft saklig grund för sitt beslut att avbryta upphandlingen. Kontorsmaskiners ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Ola Brändström



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 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 3109/1B LOU

