



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Lena Palmér

DOM
 2011-05-06
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 3542-11 E

KONKURRENSVERKET	
2011-05-10	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

Flybo AB, 556463-5794
 Karlstadsvägen 41
 681 25 Kristinehamn

MOTPART

Trelleborgs kommun
 Rådhuset
 231 83 Trelleborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Flybo AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 59226

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

YRKANDEN M.M.

Trelleborgs kommun har den 30 mars 2011 beslutat att avbryta sin upphandling "Offentlig toalett till Stortorget i Trelleborgs kommun". Som skäl för avbrytandet har angetts att en ny utvärdering har gjorts vilken visar att inget av de två utvärderade anbuderna uppfyller alla ställda skall-krav. De skall-krav som anbudsgivarna inte har ansetts uppfylla gäller klinker i hela byggnaden samt överlämnande i fullt driftsfärdigt skick. Det sistnämnda kravet har inte ansetts uppfyllt eftersom grundläggning inte ingår i anbudet.

Flybo AB (Flybo) begär överprövning av avbrytandebeslutet och yrkar att upphandlingen ska fullföljas och att Flybo ska anses uppfylla samtliga skall-krav. Till grund för talan anförs bland annat följande. Flybos anbud har förkastats trots att det uppfyller skall-kraven. Detta strider mot LOU. Gällande kravet på klinker i hela byggnaden framgår klart och tydligt av Flybos anbud, (tekniska beskrivningar sid 1) att bjälklaget är beklätt med klinker. Gällande kommunens påstående att grundläggning inte ingår i anbudet kan noteras att Flybo klart och tydligt angett att det ska utföras med grundplintar, helt enligt ställda krav.

Trelleborgs kommun motsätter sig bifall till ansökan och anför följande. Förvaltningsrätten har i dom i mål 640-11 ålagt kommunen att utföra en ny utvärdering. Skälen för domen var att en anbudsgivare, Danfo AB, rätteligen borde förkastas eftersom offererade golvbeläggningar endast avsett offentliga utrymmen. I Flybos offert framgår att "Samtliga golv i offentliga utrymmen utföres med fall till golvbrunnar och beklädda med klinker". Detta kan inte tolkas på annat sätt än att Flybo inte uppfyller skall-kravet på att klinker skall ingå i hela byggnaden. Flybo har på annat ställe i anbudet angett att "Bjälklaget är beklätt med klinker (typ Dekora Klassik) för offentligt bruk". För kommunen är det uppenbart att Flybo inte kunnat visa att företaget haft för avsikt att utföra golvbeläggningen med klinker i hela byggnaden. Flybo har

inte heller uppfyllt kraven att ”all leverans, montering och idrifttagning skall ingå i åtagandet” samt att ”byggnaden skall överlämnas i fullt driftfärdigt skick”.

DOMSKÅL

Tillämpliga bestämmelser

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.

Av 16 kap. 1 och 5 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förvaltningsrättens bedömning

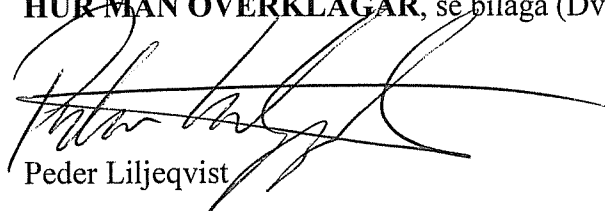
För att en upphandlande myndighet ska ha rätt att avbryta en pågående upphandling krävs att myndigheten kan presentera sakliga skäl för avbrytandebeslutet och att myndigheten iakttar grundläggande gemenskapsrättsliga regler inom offentlig upphandling, så som reglerna om proportionalitet och likabehandling.

Ett sakligt skäl för att avbryta en upphandling har i praxis ansetts vara att endast ett anbud återstår att utvärdera och att bristande konkurrens därför föreligger (RÅ 2008 ref.35).

Trelleborgs kommun har motiverat avbrytandebeslutet med att inget av de två utvärderade anbuderna uppfyller samtliga ställda skall-krav. Flybo gör tvärtom gällande att bolagets anbud uppfyller kraven och att avbrytandet därför strider mot LOU.

Förvaltningsrätten anser att Flybo inte visat att Trelleborgs kommun i samband med prövningen av bolagets anbud har tagit ovidkommande hänsyn eller på annat sätt agerat i strid med LOU. Enligt rätten har det inte framkommit annat än att Trelleborgs kommun haft sakligt godtagbara skäl för sitt beslut att avbryta upphandlingen. Flybos ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Peder Liljeqvist



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 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
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 uppge 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

