



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**
Enhet 2

DOM
2013-08-23
Meddelad i
Linköping

Mål nr
4685-13
4686-13

SÖKANDE

Trosabygdens Teknik AB, 556545-4542
Uddbergagatan 2
619 31 Trosa

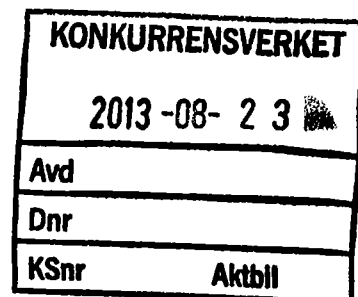
Ombud: Evelina Gustavsson
Tenders Sverige AB
Nygatan 34
582 19 Linköping

MOTPART

Gnesta kommun
646 80 Gnesta

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökningarna.

Dok.Id 133085

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00
E-post:
forvaltningsratten@linkoping.dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Gnesta kommun genomför upphandlingar av maskiner och lastbilar dnr. nr KOT-2013-65 och grusmaterial KOT 2013-64. Av tilldelningsbeslut den 19 juni 2013 framgår att annan leverantör än Trosabygdens Teknik AB (TTAB) tilldelats kontrakt i upphandlingarna.

I ansökningar om överprövning yrkar TTAB att upphandlingarna ska göras om och anför bl.a. följande. Förfrågningsunderlagen och däri angivna utvärderingsmodeller vad avser pris, service och tillgänglighet/inställelsetid är oförutsebara och brister i transparens. Det framgår inte hur dessa utvärderingskriterier kommer att poängsättas. Det framgår inte heller att poängsättning kommer att ske enligt en linjär skala i relation till det lägsta lämnade priset. Vad gäller begreppet inställelsetid finns oklarheter kring hur detta ska uppfattas. Detta har givit kommunen ett stort utrymme för godtycke. Till stöd för denna uppfattning åberopas ett antal rättsfall. Hade förfrågningsunderlagen varit tydligare hade bolaget utformat sitt anbud på ett annat sätt. Kommunens svar på frågor har inte inneburit efterfrågat förtydligande.

Gnesta kommun motsätter sig bifall till ansökningarna och anför följande. Trots vissa brister i förfrågningsunderlaget har inte TTAB kunnat lida skada. Detta eftersom de har högre priser på både maskiner och grusmaterial, samt har längre inställelsetid. Under upphandlingarnas gång har dessutom frågor och svar publicerats kontinuerligt där intressenterna kunnat få svar på sina frågor.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att 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.

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 har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 6 § besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målen är om Gnesta kommun har brutit mot de allmänna principerna för upphandling i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU och om detta i så fall medfört att TTAB har lidit eller kan komma att lida skada.

I principen om transparens, som bl.a. innefattar ett krav på förutsebarhet, ligger att ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en anbudsgivare på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande enheten tillmåter betydelse. Även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas, under förutsättning att de principer som bär upp LOU och unionsrätten inte träds för när (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2002 ref. 50).

Förvaltningsrätten bedömer att förfrågningsunderlaget är tillräckligt tydligt och även i övrigt utformat så att inte transparensprincipen eller någon av de övriga EU-rättsliga principerna har träts för när.

TTAB har anfört att bolaget skulle ha utformat sina anbud på ett annat sätt om förfrågningsunderlaget varit tydligare. Rätten delar inte uppfattningen att förfrågningsunderlagets utformning skulle ha någon påverkan på offerrade priser eller inställetider. Rätten kan konstatera att TTAB har offerrat betydligt högre priser på både maskiner och grusmaterial, samt har betydligt längre inställetider. Någon risk för att bolaget ska lida skada har det därför inte funnits. TTAB:s ansökningar om överprövning ska avslås.

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

Tommy Svensson

Föredragande har Niklas Lindqvist varit.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping.

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.