



SÖKANDE

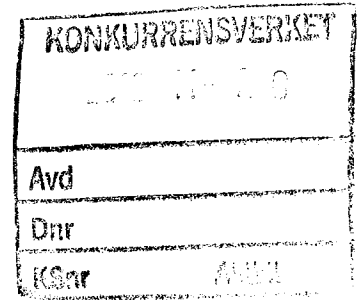
Nordiska Fallskydd AB, 556860-0836
Västra Kuivakangas 332
957 92 Övertorneå

MOTPART

Skellefteå kommun
931 85 Skellefteå

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Skellefteå kommun (Kommunen) har infordrat anbud avseende Campingstugor Byske (dnr UH-2018-84). Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande.

Kommunen har beslutat att diskvalificera det anbud som lämnats av Nordiska Fallskydd AB. Som skäl härför har Kommunen angett att anbudet förkastas på grund av att kravet på tillgänglighet i badrum och sovrummet inte uppfylls enligt Boverkets byggregler (BBR) och planlagen.

Nordiska Fallskydd AB (Nordiska Fallskydd) yrkar i förvaltningsrätten att upphandlingen ska göras om alternativt att det egna anbudet tas med i upphandlingen med en anmodan om att korrigera tillgänglighetsmått till de önskade.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan.

PARTERNAS ANFÖRANDEN

Nordiska Fallskydd anför bl.a. följande.

Kommunen har på felaktiga grunder diskvalificerat deras anbud.

I kravspecifikationen står skrivet att ”alla stugor ska utföras enligt gällande tillgänglighetskrav”. Då campingstugor, liksom hotell, är boende för tillfällig vistelse så gäller normalt inte samma tillgänglighetskrav som för vanliga bostäder (det kan man enkelt verifiera på befintliga hotell i trakten om man så vill).

Enligt Boverkets byggregler, BBR, är byggnader som används som fritidsbostäder undantagna från kravet på tillgänglighet. Detta regleras i 8 kap. 6 § plan- och bygglagen (PBL). Det finns dock ingen definition av begreppet

"fritidsbostad" i PBL. Eftersom det inte finns någon definition här får man använda sig av den betydelse definitionen har på Rikstermbanken. Där är definitionen av "fritidsbostad" en bostad som nyttjas för tillfälligt bruk.

Det är olika tillgänglighetskrav som gäller för olika byggnadstyper. Nordiska Fallskydd har följt normalt gällande krav för byggnadstypen i fråga men skulle gärna utformat stugorna annorlunda om Kommunen hade förtydligat detta krav i upphandlingen. Önskar man att tillgänglighetskraven ska fullfölja Boverkets föreskrifter för normala bostäder bör man tydliggöra detta i kravspecifikationen. Kommunen har dessutom varit i dialog med Nordiska Fallskydd angående andra spörsmål i upphandlingsförfarandet, varför det kan anses vara särskilt märkligt att man inte nämnt detta krav.

Konstruktionsmässigt är det en enkel korrigerig som hade fordrats, en korrigerig som inneburit ändrat läge av innervägg, en ändring som kan göras utan att korrigera den givna anbudssumman.

Kommunen anför bl.a. följande.

Kommunen har inte ställt krav på att tillgänglighet ska följa kraven för bostadsutformning (SS 9142 21).

Enligt 8 kap. 1 § p. 3 och 8 kap. 4 § p. 7 och 8 PBL samt 3 kap. 18 och 19 §§ plan- och byggförordningen ska kraven på tillgänglighet och användbarhet för personer med nedsatt rörelse eller orienteringsförmåga uppfyllas.

I Boverkets byggregler 3:113 anges dimensionerande mått för rullstol. Om inte det dimensionerande måttet följs kan heller inte en byggnad anses uppfylla kravet på tillgänglighet för personer med nedsatt rörelseförmåga.

Den 1 januari 2015 infördes också bristande tillgänglighet som en ny form av diskriminering i diskrimineringslagen (med ändring 1 maj 2018 med förstärkt förbud).

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Upphandlande myndigheter ska 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. (4 kap. 1 § LOU)

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

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Nordiska Fallskydd menar att det i upphandlingsdokumentens Kravspecifikation angivna kravet att alla stugor ska utföras enligt gällande tillgänglighetskrav varit otydligt och att Kommunen därför på felaktiga grunder diskvalificerat deras anbud.

Förvaltningsrätten noterar att Kommunen har tillämpat de tillgänglighetskrav på byggnadsverk som ställs i 8 kap. PBL och som har specificerats i de föreskrifter och allmänna råd som anges i punkten 3.113 i Boverkets byggregler. I 8 kap. 6 § PBL anges vissa undantag från ovan angivna bestämmelser, bl.a. avseende fritidshus. Campingstugor för uthyrning kan enligt förvaltningsrättens mening dock inte jämföras med fritidshus, som således undantas från kraven på tillgänglighet. Detta måste också ha stått klart för leverantörer i branschen. Förvaltningsrätten kan därför inte se annat än att de borde ha förstått att kravet skulle tolkas på det sätt som gjorts.

Förvaltningsrätten finner således att utformningen av kravet ifråga är tillräckligt tydlig för att vara förenlig med den gemenskapsrättsliga principen om förutsebarhet. Med hänsyn härtill och då det är ostridigt i målet att anbudet från Nordiska Fallskydd inte uppfyller kravet har Kommunen haft fog för att diskvalificera anbudet. På grund av det anförda ska ansökan avslås.

Upplysningsvis kan nämnas att förvaltningsrätten denna dag även avslagit en ansökan från Älö Trä AB (mål nr 2434-18) avseende samma upphandling.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)


Lena Bergsdorf
Rådman

Målet har föredragits av Christina Röckner.



Hur man överklagar

FR-05

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

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.

Hur räknat vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den 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 för överklagande är en helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, 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.

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

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.

