


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredragande:
Carin Gunnarsson

DOM
2012-06-12
Meddelad i
Växjö

Mål nr
1730-12

SÖKANDE

Malte Månson AB, 556089-5541
Box 133
596 23 Skänninge

MOTPART

Karlskrona kommun, Upphandlingsenheten
Serviceförvaltningen
371 83 Karlskrona

Ombud:

Per Mortensen
Karlskrona kommun, Upphandlingsenheten
Serviceförvaltningen
371 83 Karlskrona

KONKURRENSVERKET	
2012-06-13	
Avd	
Dnr	
Doss	Altbil

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Malte Månson AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 50030

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: fva@dom.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Karlskrona kommun genomför upphandling av "Fullserviceleasing av isbanemaskin". Enligt tilldelningsbeslut har WinnMarketing AB utsetts som vinnande leverantör.

Malte Månson AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska göras om. Malte Månson AB anför följande. Enligt skall-kraven i denna upphandling ska månadskostnaden inkludera ett årligt servicebesök. Servicekostnaden ska inkludera resor och traktamenten. Det finns ingen uppgift i upphandlingen avseende slit- och reservdelar, men eftersom fullserviceleasing torde vara lika med operationell leasing bör även detta ingå i månadskostnaden. Malte Månson AB har i sitt anbud vid beräkningen av månadskostnaden utgått från att fullserviceleasingen ska inkludera slit-och reservdelar samt kostnader för arbetstid, restid och traktamenten. Av Winn Marketing AB:s anbud framgår att månadskostnaden enbart inkluderar "oljor, filter, arbetstid samt resor. Alla tillkommande delar kommer att faktureras". Kommunen har vid sin utvärdering inte gjort en likvärdig bedömning av anbuderna. Anbudsproceduren bör göras om och då bör det tydligare framgå vad som ska ingå i priset.

Karlskrona kommun bestrider Malte Månson AB:s ansökan och anför följande. Upphandlingen är bedömd utifrån uppställda krav i förfrågan. Som bevis bifogas "Frågor och svar" i upphandlingen som reglerar frågan. Samtliga anbudsgivare har bedömts utifrån samma förutsättningar.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 4 § LOU får allmän förvaltningsdomstol efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada överpröva en upphandling.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att han lidit eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande enheten brutit mot LOU.

Enligt punkt 2.1 i förfrågningsunderlaget, daterat den 27 mars 2012, skall ett årligt servicebesök ingå i leasingen/hyran. Servicekostnaden, inkl resor och traktamenten, skall ingå i avtalad månadskostnad. Anbudstiden gick ut den 17 april 2012.

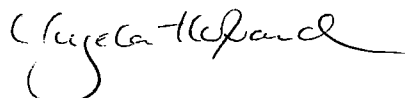
I frågor och svar, daterade den 3 april 2012, har kommunen, på fråga från anbudsgivare om vad som ska ingå i servicen avseende förbrukningsartiklar såsom däck, dubb, knivar, batteri, impellrar, släpdukar, remmar och kedjor angett att dessa betalas av kommunen, såvida det inte ingår i garantin.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

I kraven på transparens och likabehandling ligger att ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande myndigheten tillmäter 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 RÅ 2002 ref. 50).

I det nu aktuella förfrågningsunderlaget anges att kommunen kommer att anta den leverantör som lämnar det lägsta priset på leasing av ismaskin inklusive årlig service. Kommunen har i frågor och svar, innan anbudstidens utgång, angett vad som ska ingå i servicekostnaden gällande förbrukningsartiklar. Med hänsyn härtill kan det, enligt förvaltningsrättens mening, inte anses föreligga några oklarheter om vad som ska ingå i servicekostnaden. Vad Malte Månson AB har uppgett medför därmed inte att kommunen kan anses ha brutit mot kraven på transparens och likabehandlingsprincipen eller i övrigt mot LOU. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Ingela Hofvander



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. 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 3109/1D LOU