



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**

DOM
2017-01-23
Meddelad i Jönköping

Mål nr
6071-16

SÖKANDE

Avfallsteknik Skandinavien AB, 556643-4998
Masugnsvägen 30
168 67 Bromma

MOTPART

Upphandlingsavdelningen i Jönköpings kommun
Stadskontoret
551 89 Jönköping

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2017-01-24	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Avfallsteknik Skandinavien AB:s ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Upphandlingsavdelningen i Jönköpings kommun (kommunen) genomför en upphandling av mobila komprimatorer. Upphandlingen genomförs enligt reglerna för förenklat förfarande. Angiven utvärderingsgrund är lägsta pris. I tilldelningsbeslut som publicerades den 9 december 2016 meddelade kommunen att ES System HB hade antagits. Avfallsteknik Skandinavien AB:s (bolaget) anbud ansågs inte uppfylla kraven avseende produkten, varför anbudet förkastades.

YRKANDEN M.M.

Bolaget ansöker om överprövning och anför i huvudsak följande. Det vinnande anbudet har olika uppgifter på maxvikten i upphandlingen. I bifogat broschyrblad till upphandlingen står det att den vinnande leverantörens ma-

Dok.Id 217066

Postadress
Box 2201

550 02 Jönköping

Besöksadress
Hamngatan 15

Telefon
036-15 66 00

E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se

Telefax
036-15 66 55

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00-16:00

skin väger max 4 200 kg. I exakt samma broschyrblad på det vinnande företags hemsida står det att samma maskin väger 4 600 kg. Det vinnande företaget säger sig använda en viss stålqualität för tillverkning av maskinerna. När vi gör en överslagskalkylering på det specifika stålet och på de måttangivelser utrustningen ska ha enligt upphandlingen, anser vi att utrustning omöjligt kan väga under 4 200 kg som leverantören framhåver.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan och anför följande. Kommunen har genomfört en upphandling av mobila komprimatorer och ställt ett obligatoriskt krav om att komprimatorn får ha en maxvikt på 4 200 kg. Bolaget uppfyller inte det obligatoriska kravet om maxvikten och anbudet har därför förkastats. Det vinnande anbudet möter dock det obligatoriska kravet med en komprimator på ca 4 150 kg inklusive lackering och komprimatorn understiger således den obligatoriska maxvikten.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

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.

För att rätten ska besluta om att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts krävs enligt 16 kap. 6 § LOU *dels* att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i lagen, *dels* att detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Högsta förvaltningsdomstolen har i avgörandet HFD 2013 ref. 53 uttalat att det inte är tillräckligt att sökande anser sig ha lidit eller kunna komma att

lida skada för att grund för ingripande ska föreligga, utan att sökande måste visa att denne har eller kan komma att lida skada av den eller de brister som påtalats.

Förvaltningsrättens bedömning

Det är som huvudregel den som har ansökt om överprövning som har bevisbördan och som således ska visa – göra sannolikt – att upphandlingen skett i strid med LOU och att sökanden har lidit eller riskerat lida skada på grund av detta.

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU i förevarande mål är således att bolaget visar att de lidit skada, eller i vart fall riskerar att lida skada, till följd av kommunens förfarande. Bolaget har dock inte på något sätt anfört, än mindre visat, att de påstådda bristerna i upphandlingen medfört att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada. Förvaltningsrätten anser mot bakgrund av detta att en grundläggande förutsättning för åtgärder enligt LOU således inte är uppfyllt. Bolagets ansökan ska därför avslås.

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

Veronica Lindström

Rådmannen Veronica Lindström har avgjort målet. Föredragande jurist har varit Nina Melander.



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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.