



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 3

DOM

2017-09-20

Meddelad i Göteborg

Mål nr
9793-17

SÖKANDE

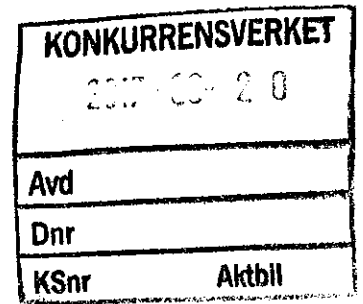
Geko Däckservice AB, 556156-1639
Hantverkaregatan 18
444 32 Stenungsund

MOTPART

Kungälv kommun
442 81 Kungälv

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 499733

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Kungälv kommun har genomfört en upphandling av däck till Stenungsunds kommun och Tjörns kommun, dnr KS2017/0907. Enligt tilldelningsbeslut den 15 augusti 2017 har Geko Däckservice AB vunnit upphandlingen. Av tilldelningsbeslut den 22 augusti 2017 framgår dock att Euromaster AB vunnit upphandlingen. Av utvärderingsrapporten till det senare tilldelningsbeslutet framgår att Geko Däckservice AB inte har kvalificerat sig då bolaget inte kommit in med dokumentation om uppgifter som efterfrågas avseende pris.

Kommunen har i en skrivelse till bolaget angett att det saknades en bilaga avseende leverantören Nokian och att hänvisningar som nämns i nya prisformuläret för Nokian inte stämmer i nytt prisformulär.

YRKANDEN M.M.

Geko Däckservice AB (Geko) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att bolaget ska tilldelas avtalet eller att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför i huvudsak följande. I anbudet som skickades in den 22 juni 2017 var den då gällande prislistan från Nokian Däck AB bilagd. De har bifogat den senaste officiella prislistan på samtliga offererade däck. Enligt anbudsgivarens anvisningar har prislistan bifogats som pdf-fil istället för excelfil. Av prisformuläret framgår med all önskvärd tydlighet att det är Yokohamas däck som i första hand offereras men att man kompletterat med däck från Nokian i de fall Yokohama inte kunnat leverera.

Kungälv kommun (kommunen) anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Geko har inte lidit skada varför ansökan ska avslås. Vid anbuds-tidens utgång innehöll Gekos anbud inte den efterfrågade prislistan från

Nokian Däck AB utan endast Yokohamas prislista. Kommunen har därmed varit skyldig att förkasta Gekos anbud. Medföljande prislista innehöll ingen information om Nokian Däck AB utan endast om Yokohamas däck. Det framgick inte att det var två leverantörer som var offererade från Geko.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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 någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen 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 § första stycket LOU).

Anbud ska öppnas samtidigt och så snart som möjligt efter anbudstidens utgång vid en förrättning där minst två personer som utsetts av den upphandlande myndigheten ska delta. Anbuderna ska föras upp i en förteckning, som ska bestyrkas av dem som deltar i förrättningen. På begäran av en anbudsgivare ska dessutom en person som är utsedd av en handelskammare närvara. Kostnaderna för detta ska betalas av den som framställt begäran (12 kap. 10 § andra stycket LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrättens prövning är en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot principerna för upphandling eller någon annan bestämmelse i LOU. I mål om överprövning av en upphandling gäller som huvudprincip att den part som påstår att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange grunderna för sin talan. Domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar.

Kommunen har såvitt det får förstås uteslutit Geko från upphandlingen då begärd prislista från Nokian Däck AB inte bifogats anbudet. Det är ostridigt mellan parterna att den aktuella prislistan måste ha varit bilagd anbudet för att anbudet ska kunna anses uppfylla ställda krav i förfrågningsunderlaget. Frågan i målet blir därmed om den aktuella prislistan var bifogad anbudet eller inte.

Det är varje anbudsgivares ansvar att se till att lämna in kompletta anbud där alla ställda krav är uppfyllda. Kommunen har uppgett att den aktuella prislistan inte fanns med i anbudet vid anbudstidens utgång och bolaget har inte på något sätt visat att prislistan rent faktiskt var med i anbudet. Då det vid öppnande av anbud alltid ska närvara minst två personer från den upphandlande myndigheten och då anbuden ska föras upp i en förteckning som ska bestyrkas av de personer som varit med vid öppnandet är utrymmet för misstag av aktuell art litet. Det får i fall som detta därför ankomma på leverantören att på något sätt visa att handlingarna faktiskt var bifogade anbudet. Då Geko inte visat att den aktuella prislistan var bifogad anbudet

har kommunen haft fog för att utesluta bolaget ur upphandlingen på det sätt som skett. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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

Karin Hansson

Tf rådmann

Föredragande i målet har varit Lena Rehnberg



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

