



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2016-05-11
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 2694-16

KONKURRENSVERKET	
2016-05-12	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Engelholms Transportcentral AB, 556586-6109
 Vejbystrandsvägen 187
 266 55 Vejbystrand

MOTPART

Helsingborgs stad

Ombud: stadsjuristen Mikael Svegländ
 Helsingborgs stad
 Rådhuset
 251 89 Helsingborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Engelholms Transportcentral AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 314658

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: kansli1.fma@dom.se
 www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND

Helsingborgs stad genomför en upphandling benämnd Flyttjänster 2015. Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU. Upphandlingen har tidigare varit föremål för överprövning och förvaltningsrätten har i dom den 22 februari 2016 (mål nr 12239-15), efter ansökan av Freys Express international AB, förordnat att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse vidtagits på så sätt att Freys Express international AB:s anbud ska tas upp till förnyad prövning. Enligt tilldelningsslut den 9 mars 2016 ska uppdraget tilldelas Freys Express international AB.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Engelholms Transportcentral AB

Engelholms Transportcentral AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska undanröja Helsingborgs stads tilldelningsbeslut och tilldela Engelholms Transportcentral AB uppdraget. Till grund för ansökan anförs i huvudsak följande. Bolaget lämnade det lägsta anbudet, betydligt lägre än Freys Express international AB. Såväl bolagets som Freys Express international AB:s anbud avvisades med hänvisning till ofullständigt ifyllt anbud. Freys Express international AB - men inte bolaget - har efter anbudstidens utgång beretts tillfälle att komplettera sitt anbud på bristande punkter.

Helsingborgs stad

Helsingborgs stad bestrider bifall till ansökan och yrkar i första hand att ansökan ska avvisas och i andra hand att den ska avslås. Till grund härför anförs bl.a. följande. Det bestrids att staden har brutit mot LOU. Det bestrids även att Engelholms Transportcentral AB har lidit eller riskerat att

lida skada till följd av stadens agerande. Engelholms Transportcentral AB har inte gått vidare till utvärdering även på grund av andra omständigheter än de som görs gällande i begäran om överprövning. Med anledning därav och då Engelholms Transportcentral AB inte lidit någon skada saknar bolaget talerätt och talan ska därför avvisas (jfr bl.a. Högsta förvaltningsdomstolens avgörande HFD 2012 ref. 2). Anledningen till att bolaget inte gått vidare är – förutom att Engelholms Transportcentral AB inte har uppfyllt kravet avseende försäkring i förfrågningsunderlaget punkten 3.2.2 – att kravet avseende kvalitetsarbete i punkten 3.1.5 samt kravet avseende arbetsmiljö i punkten 3.1.6. inte har uppfyllts. Vad gäller kravet på kvalitetsarbete saknas i Engelholms Transportcentral AB:s anbud beskrivning för rutin som gäller kompetensutveckling i kvalitetsfrågor för personal samt rutinbeskrivning för registrering och hantering av avvikelser och förbättringar. Vad gäller kravet avseende arbetsmiljö saknas dels redogörelse för vilken utrustning och skyddskläder som flyttpersonalen använder, dels rutiner när ett tillbud sker under ett flyttuppdrag samt rutiner för rapportering av tillbud till Helsingborgs stad.

För det fallet att förvaltningsrätten trots allt anser att Engelholms Transportcentral AB har talerätt ska ansökan avslås eftersom bolaget inte uppfyllt kravet på ingivande av giltig försäkringshandling. Bolaget har i sitt anbud bifogat en försäkringshandling daterad den 8 februari 2013 av vilken framgår att försäkringen gäller 121101- 130731. Bolaget har inte i sitt anbud angett att försäkringen har förlängts och staden kan inte utgå från att försäkringen förlängs automatiskt. Bolaget har inte begärt att få komplettera förevarande uppgifter. Någon skyldighet för staden att erbjuda Engelholms Transportcentral AB möjlighet att komplettera sitt anbud i denna del har heller inte förelegat.

Engelholms Transportcentral AB

Engelholms Transportcentral AB genmäler bl.a. följande. I bilagorna till anbudet redovisade bolaget företagets policy och rutiner för de efterfrågade punkterna. Alla företagets försäkringar förlängs med automatik år från år, vilket också framgår av insänt försäkringsavtal för flyttverksamheten.

Det är ett förbiseende att bolaget missade att bilägga handlingen "Försäkringsbrev". Detta borde bolaget ha fått rätta till vid de kontakter som förevarit angående efterfrågade klagoranden av bolagets anbud. Bolaget bör tilldelas uppdraget då man lämnat lägst pris och uppfyller ställda kompetens-, skall- och seriositetskrav.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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.

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

Av 16 kap. 6 § LOU framgår bl.a. att 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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förfrågningsunderlaget i relevant del

I punkten 3.2.2 *Grundläggande krav* anges bl.a. att leverantören ska för uppdrag enligt detta ramavtal inneha och vidmakthålla för uppdraget erforderliga försäkringar och tillstånd. Leverantören inklusive eventuella underleverantörer ska inneha sedvanlig företagsförsäkring och ansvarsförsäkring, anpassad för verksamheten, samt transportförsäkring. Anbudsgivaren ska bifoga kopia på giltigt/giltiga yrkestrafiktillstånd samt försäkringshandlingar i anbudet.

Förvaltningsrättens bedömning

Engelholms Transportcentral AB yrkar att förvaltningsrätten ska undanröja Helsingborgs stads tilldelningsbeslut och tilldela bolaget uppdraget. Förvaltningsrätten konstaterar härvid att rätten, i fråga om åtgärder vid överprövning enligt LOU, endast kan besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Rätten har således inte möjlighet att i det enskilda fallet förordna om vilken anbudsgivare som ska tilldelas kontraktet. Förvaltningsrätten är dock inte bunden av sökandens yrkanden vid val av åtgärd om grund för ingripande konstateras föreligga.

Helsingborgs stad yrkar för sin del i första hand att ansökan ska avvisas eftersom Engelholms Transportcentral AB enligt stadens uppfattning saknar talerätt då bolaget inte lidit någon skada. Staden hänvisar härvid till HFD 2012 ref. 2. Rättsfallet i fråga gäller dock en helt annan fråga och saknar all relevans i målet. Av 16 kap. 4 § LOU följer att en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada kan ansöka om överprövning av upphandlingen. För att Engelholms Transportcentral AB ska ha talerätt krävs således endast att bolaget är leverantör i lagens mening och att bolaget

anser sig ha lidit eller kunna kommas att lida skada. Grund för att avvisa Engelholms Transportcentral AB:s ansökan föreligger därför inte.

Engelholms Transportcentral AB gör, som talan får förstås, gällande att Helsingborgs stad i det aktuella upphandlingsförfarandet har brutit mot LOU genom att inte låta bolaget komplettera sitt anbud trots att en annan anbudsgivare har fått möjlighet till detta samt genom att felaktigt förkasta bolagets anbud.

För att konkurrens ska kunna ske på lika villkor krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Av förfrågningsunderlaget ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas.

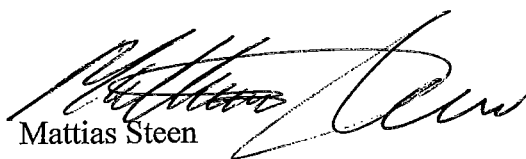
I den aktuella upphandlingen har uppställts ett obligatoriskt krav att till anbudet bifoga kopia på giltigt/giltiga yrkestrafiktillstånd samt försäkringshandlingar. Engelholms Transportcentral AB har inte till sitt anbud bifogat kopia på giltiga försäkringshandlingar. Redan på denna grund har staden haft fog för att förkasta bolagets anbud. Av LOU följer ingen skyldighet för upphandlande myndigheter att bereda en anbudsgivare tillfälle att komplettera sitt anbud. Förvaltningsrätten finner inte visat att Helsingborgs stad vid prövningen av Engelholms Transportcentral AB:s anbud och vid förkastandet av det samma tagit ovidkommande hänsyn, brutit mot likabehandlingsprincipen eller på annat sätt agerat i strid med LOU.

Vid nu angivna förhållanden och då Engelholms Transportcentral AB inte heller anfört någon annan omständighet som utgör grund för ingripande mot upphandlingen ska ansökan avslås.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM

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



Mattias Steen

Lena Palmér har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

