



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2013-09-12
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
8874-13 E
Enhet 2:1

SÖKANDE

Aebi Schmidt Sweden AB, 556371-6025
Box 123
596 23 Skänninge

MOTPART

Park- och naturförvaltningen i Göteborgs Stad
Box 177
401 22 Göteborg

Ombud: Advokaten Roland Adrell
Gärde Wesslau Advokatbyrå AB
Kungstorget 2
411 17 Göteborg

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 224135

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197 400 15 Göteborg	Sten Sturegatan 14	031 - 732 70 00	031 - 711 78 59	måndag – fredag 08:00-16:00
		E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se		

BAKGRUND

Park- och naturförvaltningen i Göteborgs Stad genomför en upphandling av *Tre snöplogar för lastbil*, dnr 0577/13. Upphandlingen genomförs med ett förenklat förfarande.

Av tilldelningsbeslut meddelat den 1 augusti 2013 framgår att Park- och naturförvaltningen i Göteborg valt att teckna avtal med AB Mähler & Söner. Anbudet från Aebi Schmidt Sweden AB förkastades eftersom det brast i kravuppfyllelse avseende två obligatoriska krav.

YRKANDEN M.M.

Aebi Schmidt Sweden AB (bolaget) begär överprövning och yrkar att upphandlingen rättas på så sätt att bolagets anbud utvärderas eftersom samtliga efterfrågade skallkrav är uppfyllda genom undertecknandet av checklistan.

I punkten 4.7 i förfrågningsunderlaget anges skallkravet att "Frekventa reservdelar kan levereras inom 48 timmar under vardagar". Bolaget uppfyller det skallkravet och har angett det i eftermarknadsblanketten och även svarat "ja" i checklistan.

Därefter skickades ett förtydligande ut, vari angavs att "Frekventa reservdelar kan levereras inom 24 timmar efter gjord beställning och under samtliga dagar". Bolaget uppfyller även detta skallkrav och har svarat "ja" i checklistan. Av misstag har felaktig eftermarknadsblankett bifogats anbudet.

Bolaget uppfyller även skallkravet i punkten 4.3 i förfrågningsunderlaget om "Stödhjul av massivt gummi (ej tallrik eller luftfyllda gummihjul) eftersom bolagets stödhjul är massiva.

Park- och naturförvaltningen i Göteborgs Stad (kommunen) anser att bolagets ansökan ska avslås och anför bl.a. följande.

Bolagets anbud är orent och har därför rätteligen förkastats eftersom bolagets anbud inte uppfyller samtliga obligatoriska krav.

Bolagets anbud innehåller således inte den garanti avseende leveranstid för frekventa reservdelar som punkt 4.7 i förfrågningsunderlaget uppställer som obligatoriskt krav.

Bolaget har gett in den felaktiga versionen av Eftermarknadsblanketten. Kommunens förtydligande publicerades på upphandlingar.nu och som i detta fall automatiskt har kommunicerats med samtliga leverantörer som hämtat det ursprungliga förfrågningsunderlaget. Kommunen bestrider att endast den omständigheten att bolaget har signerat sida 2 i underlaget skulle innebära att bolaget uppfyller kravet, trots att den underskrivna blanketten explicit anger 48 timmar istället för de krävda 24 timmarna. Bolagets signatur garanterar således inte den garanti avseende leveranstid för frekventa reservdelar som punkt 4.7 i förfrågningsunderlaget uppställer som obligatoriskt krav. Bolagets anbud har därför rätteligen förkastats på grund av bristande uppfyllelse av ett obligatoriskt krav.

I punkten 4.3 i förfrågningsunderlaget anges som obligatoriskt krav avseende krav på produkterna (generella specifikationer) bl.a. "(s)stödhjul av massivt gummi (ej tallrik eller luftfyllda gummihjul)". Bolaget har i sitt anbud angett följande avseende stödhjul: "Hjul punkteringsfria fyllda med foam istället för luft."

Foam innebär att hjulet är fyllt med en specifik typ av skum, varför hjulet enligt kommunens bedömning inte uppfyller kravet på att hjulet ska vara av massivt gummi. Bolagets anbud innehåller således en otillåten reservation och uppfyller därför inte samtliga obligatoriska krav. Bolagets anbud har därför rätteligen förkastats.

Eftersom bolagets anbud är orent skulle bolaget inte kunna tilldelas kontrakt i upphandlingen, varför bolaget inte lidit eller riskerat att lida skada. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta medfört att leverantören 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.

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.

Förvaltningsrättens bedömning

För att en upphandling enligt LOU ska uppfylla unionsrättens krav på lika-behandling ska leverantörer och de produkter som erbjuds behandlas lika. De förfaranden som används av en upphandlande myndighet ska tillämpas

på samma sätt mot alla leverantörer som deltar i en upphandling. Skallkrav som anges i förfrågningsunderlaget måste vara således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna utvärdera anbudet.

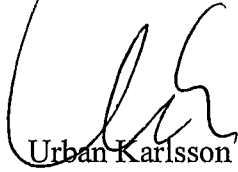
En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets s.k. skallkrav inte ska beaktas vid utvärderingen.

Kommunen har ställt krav på att frekventa reservdelar ska levereras inom 24 timmar efter gjord beställning. I anbudet bekräftas att detta krav kan uppfyllas genom att anbudsgivaren fyller i bilagan Eftermarknadsblankett, som ska bifogas anbudet. Genom förtydligande justerades denna blankett. Ostridigt skickade bolaget in den ojusterade blanketten, vari anges att leveranser kan ske inom 48 timmar. Bolaget uppfyller således inte ställt krav. Att bolaget har skrivit ”ja” i checklistan medför inte någon annan bedömning. Det åligger anbudsgivaren att se till att rätt bilagor bifogas anbudet. Skäl för ingripande mot upphandlingen föreligger därför inte i denna del.

Vidare ställer kommunen krav på att snöplogarna bl.a. ska ha stödhjul av massivt gummi. Bolaget har offererat ett stödhjul som är massivt, men inte av gummi. Bolaget uppfyller således inte kravet på snöplogen i detta avseende. Att bolaget har skrivit ”ja” i checklistan medför inte någon annan bedömning. Skäl för ingripande mot upphandlingen finns därför inte heller i denna del.

Sammanfattningsvis medför det som bolaget anför och har visat inte att kommunens förfarande i upphandlingen att förkasta bolagets anbud står i strid med LOU. Grund för ingripande enligt LOU föreligger därför inte, varför bolagets ansökan ska avslås.

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



Urban Karlsson

Rådman

Föredragande har varit föredraganden Michaël Koch.



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 nå 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 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.