



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

DOM
2015-11-25
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
3324-15 E

SÖKANDE

Patrick Sundqvist med enskilda firman
Jämtlands Stadsbudskontor, 820210-8257
c/o Sundqvist
Färjemansgatan 21 E
831 41 Östersund

MOTPART

Östersunds kommun
831 82 Östersund

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2015-11-26	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 100036

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611-46 06 00
E-post:
forvaltningsratteniharnosand@dom.se
www.forvaltningsratteniharnosand.domstol.se

Telefax
0611-51 18 20

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Östersunds kommun (kommunen) genomför genom gemensam nämnd för upphandlingssamverkan upphandling av flyttjänster och magasinering. Upphandlingen genomförs genom öppet förfarande. Tilldelningskriterium är lägsta pris utifrån de kvalificeringskrav som framgår av förfrågningsunderlaget. Av upphandlingsprotokollet framgår att två leverantörer har lämnat anbud inom utsatt tid och att anbudet från Patrick Sundqvist med enskilda firman Jämtlands Stadsbudskontor uteslutits då anbudet inte bedömdes uppfylla kvalificeringskravet att bifoga erforderligt trafiktillstånd för godstrafik. Anbudet utvärderades därför inte. I tilldelningsbeslut den 5 oktober 2015 antogs anbud från Jämt Flytt AB.

YRKANDEN M.M.

Patrick Sundqvist med enskilda firman Jämtlands Stadsbudskontor (Jämtlands Stadsbudskontor) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att utvärderingen av anbuden ska rättas och att Jämtlands Stadsbudskontors anbud ska ingå i utvärderingen. I andra hand yrkar Jämtlands Stadsbudskontor att upphandlingen i sin helhet ska göras om. Till stöd för sin talan anför Jämtlands Stadsbudskontor i huvudsak följande.

Kommunen har under punkten 4.2 i förfrågningsunderlaget angivit "Erforderligt trafiktillstånd för godstrafik utställt av Länsstyrelsen krävs". Det är inte längre Länsstyrelsen utan Transportstyrelsen som hanterar dylika frågor. Jämtlands Stadsbudskontor uppfattade det som att det som efterfrågades var ett så kallat intyg om yrkeskunnande för godstransporter på väg, varför ett sådant bifogades. Kommunen synes inledningsvis ha uppfattat att Jämtlands Stadsbudskontor uppfyllde kravet eftersom kommunen bad om ett antal kompletteringar. Först efter att de efterfrågade kompletteringarna lämnats in meddelade kommunen att kravet avseende trafiktillstånd inte var uppfyllt. Det uppställda kravet är felaktigt utformat då det inte längre är Länsstyrelsen utan Transportstyrelsen som hanterar dylika frågor. Kravet är

även otydligt formulerat eftersom det inte framgår vad kommunen kräver. Jämtlands Stadsbudskontor har lämnat den redovisning som man uppfattade att kommunen efterfrågade. Det felaktigt och otydligt formulerade kravet ger utrymme för stort godtycke och innebär att kommunen, i strid med LOU, i praktiken gett sig själv en fri prövningsrätt i fråga om vilka anbud som ska anses kvalificerade för utvärdering. Jämtlands Stadsbudskontor har offererat lägsta pris. Om kommunen inte felaktigt bedömt att Jämtlands Stadsbudskontors anbud inte uppfyllde kraven skulle Jämtlands Stadsbudskontor ha tilldelats upphandlingskontraktet. Jämtlands Stadsbudskontor har till följd av denna överträdelse av LOU således lidit eller riskerat att lida skada.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför bland annat följande. Det är Transportstyrelsen som lämnar det trafiktillstånd som efterfrågas i förfrågningsunderlaget. Det är en ringa felaktighet att kommunen i förfrågningsunderlaget angivit att det är Länsstyrelsen som utlämnar det aktuella tillståndet. Det är allmänt känt i branschen att det numera är Transportstyrelsen som lämnar de efterfrågade tillstånden. Jämtlands Stadsbudskontor har haft möjlighet att ställa frågor till kommunen om kravet upplevts som otydligt. Av rubriken framgår att kravet i 4.2 avser trafiktillstånd, inte ett yrkeskunnande för godstransport på väg. Det framgår även med tydlighet av texten under rubriken att det är trafiktillstånd för godstrafik som avses. Jämtlands Stadsbudskontor har lämnat ett intyg om yrkeskunnande för godstransporter som är utfärdat av Transportstyrelsen och alltså inte av Länsstyrelsen vilket kommunen felaktigt uppgivit i förfrågningsunderlaget.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vidare ska principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Utredningen i målet

Av förfrågningsunderlaget framgår följande.

4.2 Trafiktillstånd

Erforderligt trafiktillstånd för godstrafik utställt av Länsstyrelsen krävs.

Bifoga aktuella trafiktillstånd för godstrafik.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökande anfört i målet finns förutsättningar att vidta åtgärder enligt LOU.

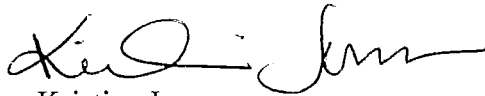
Det är i målet ostridigt att Jämtlands Stadsbudskontor inte lämnat in trafiktillstånd för godstrafik utan ett intyg om yrkeskunnande för godstransport på väg och att dessa inte intygar samma sak. Jämtlands Stadsbudskontor gör i huvudsak gällande att det uppställda kravet i förfrågningsunderlaget 4.2 är felaktigt och otydligt då trafiktillstånd för godstrafik numera utfärdas av Transportstyrelsen och inte av Länsstyrelsen.

I LOU saknas detaljerade regler för hur ett förfrågningsunderlag ska vara utformat. Det är den upphandlande myndigheten som närmare bestämmer föremålet för upphandlingen. Myndigheten har därför stor frihet att utforma

förfrågningsunderlaget så länge de grundläggande principerna som gäller för all offentlig upphandling inte överträds. Högsta förvaltningsdomstolen har uttalat att de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och gemenskapsrätten inte överträds (HFD 2002 ref. 50).

Den som är verksam inom branschen är väl införstådd med att det numera är Transportstyrelsen som utfärdar trafik tillstånd för godstrafik. Jämtlands Stadsbudskontor har jämväl lämnat in intyg utfärdat av Transportstyrelsen. Felaktigheten i förfrågningsunderlaget har inte medfört att kraven på transparens och likabehandling har överträts. Det finns därmed inte skäl att ingripa enligt LOU. Ansökan ska därför avslås.

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



Kristina Jonsson

tf. rådman

Målet har föredragits av förvaltningsrättsnotarien Jenna Sourander.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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.