



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2015-09-15
Meddelad i
Växjö

Mål nr
2366-15

SÖKANDE

OP System AB, 556224-2296
Box 150
261 22 Landskrona

MOTPART

Karlshamns Hamn AB, 556016-9467
Box 8
374 21 Karlshamn

SAKEN

Överprövning enligt lagen om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster (LUF)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår OP System AB:s ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2015 -09- 1 6	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 119729

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Karlshamns hamn AB (Karlshamns hamn) har genomfört en upphandling kallad "mobil hamnkran 8,5 ton/28,5 meter". Matsinen Group Ltd Oy (Matsinen) vann upphandlingen. I tilldelningsbeslutet angavs att det mest kritiska kravet var att kranen skulle vara godkänd för personbefordran.

OP System AB (OP System) ansöker om överprövning av upphandlingen. I första hand yrkas att utvärderingen ska göras om på så sätt att vinnande anbudet förkastas. Avseende personbefordran i kran uppfyller vinnande anbudet endast kravet på CE-märkning. Godkännande från Arbetsmiljöverket och CE-märkning är inte samma sak. Vinnande anbudet skiljer sig inte från anbudet från OP System avseende CE-märkningen. Dessutom kan man av vinnande anbudet inte utläsa att de är godkända för personbefordran. Detta har Karlshamns hamn själva tolkat in. I andra hand yrkas att upphandlingen görs om. Det aktuella kravet är omöjligt att ställa. Dessutom har Karlshamns hamn inte klarlagt gällande omständigheter förrän nu.

Karlshamns hamn bestrider bifall och har i huvudsak anfört följande. Enligt bestämmelserna i Arbetsmiljöverkets föreskrifter (AFS 2006:6) måste en maskin som används för persontrafik vara konstruerad och tillverkad för ändamålet d.v.s. vara CE-märkt för uppgiften. Det går inte att få dispens från dessa regler.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 4 § LUF får allmän förvaltningsdomstol överpröva en upphandling efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada.

Av 16 kap. 6 § LUF framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska

göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts om den upphandlande enheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 24 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Enligt 1 kap. 24 § LUF ska upphandlande enheter 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.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning

Domstolen har enbart att pröva vad som omfattas av parternas yrkanden samt åberopade handlingar. Krav som uppställs i en upphandling kan delas upp i obligatoriska krav och icke obligatoriska utvärderingskriterier.

Transparens och tydlighet

Av förfrågningsunderlagets kravspecifikation framgår under punkt 4.1 och punkt 4.2 att kranen ska vara konstruerad och godkänd för att köras inom ett offentligt hamnområde samt vara godkänd för personbefordran med korg. Kranen ska uppfylla föreskrifter från svenska myndigheter samt gällande EU regler. Kranen ska konstrueras enligt FEM standard. Anbudsgivaren redovisar klassifikation för kranens konstruktion, maskiner och komponenter i anbudet. Under rubriken "dokumentation" under punkt 4.10 i förfrågningsunderlaget ska kranen levereras CE-märkt och i övrigt efter gällande lagstiftning i Sverige och EU. För kranens konstruktion och arbetssätt ska det medfölja en detaljerad dokumentation på svenska. Dokumentationen ska som minimum innehålla operationsvägledning; service-manual och smörj- och underhållsvägledning; komponentbeskrivning och

manualer för samtliga komponenter och el-utrustning; program med nödvändig mjukvara samt digitala plan- och uppställningsritningar.

Enligt förvaltningsrättens mening framgår det av förfrågningsunderlaget att kranen ska vara CE-märkt och följa tillämpliga europarättsliga och svenska bestämmelser. Enligt vad OP System har anfört är inte visat annat än att kravet är tillräckligt tydligt formulerat. Det kan därför inte anses visat att det ställda kravet skulle stå i strid mot gällande bestämmelser i LOU.

Vinnande anbudets kravuppfyllnad

Av förfrågningsunderlaget kan däremot inte anses framgå att anbudsgivaren till anbudet måste infoga bevis på CE-märkning eller att övrig lagstiftning efterföljs. OP System har inte heller visat att Karlshamns hamn haft anledning att anta att vinnande anbudet inte skulle ha uppfyllt aktuellt krav. En upphandlande enhet är fri att välja vilka krav som ska ställas samt om kravuppfyllnaden ska bevisas i form av dokument. Detta gäller under förutsättning att ställda krav inte står i strid mot LUF. OP System har därför inte visat att vinnande anbudet från Mantsinen Group Ltd Oy borde ha förkastats. Dessutom skulle anbudet utvärderas efter det ekonomiskt mest fördelaktiga priset och efter flera olika kriterier. Det OP System anfört är därför inte tillräckligt för att visa på vilket sätt denne har lidit skada. Förvaltningsrätten finner alltså att OP System:s ansökan om överprövning ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV3109-1D-LOU)


Elisabeth Lewin

Föredragande har varit Helene Larsson.



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.