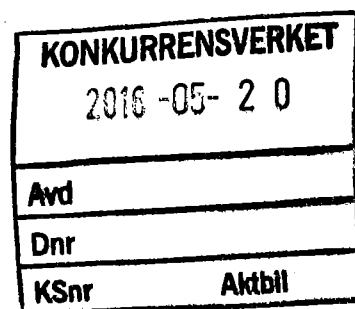




**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2016-05-19
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
5133-15



SÖKANDE

Thomas Johansson Kran & Transport AB, 556749-7440
Sågmon Fallet
671 92 Arvika

Ombud: jur.kand. Sara Karlsson
Gärde Wesslau Advokatbyrå i Göteborg AB
Kungstorget 2
411 17 Göteborg

MOTPART

Värmlandstrafik AB, 556206-4641
Tallbacksvägen 2
684 30 Munkfors

Ombud: advokaten Roger Hagman
Advokatfirman Roger Hagman AB
Box 45030
104 30 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster (LUF)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 156381

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 568 651 12 Karlstad	Rådhuset, Stora torget	054-14 85 00 E-post: forvaltningsrattenikarlstad@dom.se www.forvaltningsrattenikarlstad.domstol.se	054-14 85 30	måndag – fredag 08:00-16:00

BAKGRUND OCH PARTERNAS INSTÄLLNING

Värmlandstrafik AB (Värmlandstrafik) har genomfört en upphandling avseende hållplatservice. Upphandlingen har genomförts som ett öppet förfarande enligt LUF. Värmlandstrafik fattade den 7 december 2015 tilldelningsbeslut i upphandlingen, varvid SAPS Facility Services AB tilldelades upphandlingskontrakt. Anbud från Thomas Johansson Kran & Transport AB (bolaget) placerades på andra plats vid utvärderingen.

Bolaget ansöker om överprövning av tilldelningsbeslutet och yrkar att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen ska göras om.

Värmlandstrafik bestrider bifall till bolagets yrkande.

PARTERNAS TALAN

Parterna har sammanfattningsvis anfört följande.

Thomas Johansson Kran & Transport AB

Enligt punkt 2.12 i de administrativa föreskrifterna ska pris lämnas på totalt tio positioner. En av dessa avser ”rondering, tillsyn, rengöring, underhåll och reparationer”. I en bilaga till de administrativa föreskrifterna beskrivs hur denna position ska utföras. Där anges bl.a. att det för rondering krävs personbilsregistrerat fordon med skåputrymme som alltid ska vara utrustat med viss närmare angiven utrustning. Ett sådant fordon som efterfrågas finns inte. Det är inte möjligt att ha ett personbilsregistrerat fordon med skåp, med undantag för s.k. husbilar som inte är aktuella att använda i detta sammanhang. En personbil som justerats för att uppfylla kravet på skåp skulle automatiskt klassificeras som en lätt lastbil, eftersom det då skulle bli nödvändigt att montera en skiljevägg. Värmlandstrafik har därmed felaktigt lagt ett krav till grund för utvärderingen som inte går att uppfylla. Därigenom strider upphandlingen mot proportionalitetsprincipen. Denna brist i upphandlingen innebär därutöver att Värmlandstrafik efter kontrakts-

start måste antingen frångå eller ändra ett i upphandlingen obligatoriskt krav. En sådan ändring är som huvudregel inte tillåten. Det skulle då bli fråga om att Värmlandstrafik frångår ett obligatoriskt krav som potentiellt fått leverantörer att avhålla sig från att lämna anbud i upphandlingen, eller som haft en prispåverkande effekt. Följden därav är att leveranserna enligt upphandlingskontraktet skulle betraktas som otillåtna direktupphandlingar. – Vissa anbudsgivare kan ha överprissatt för att kunna täcka kostnader för det fordon som i praktiken krävs, d.v.s. en lätt lastbil, eller prissatt sig lägre och då utgått från personbilskostnad för bränsle m.m. Det kan därför inte uteslutas att detta påverkat bolagets möjlighet att avge sitt bästa anbud. Bolaget har därför lidit, eller i vart fall riskerat att lida, skada. Dessutom kan bristen ha påverkat andra leverantörer att avhålla sig från att lämna anbud.

Värmlandstrafik AB

Bolaget är nuvarande innehavare av kontraktet att utföra hållplatservice. I det uppdraget använder bolaget bl.a. tre fordon som är registrerade som lätt lastbil. Uppgiften i bilagan till de administrativa föreskrifterna att det krävs ett personbilsregistrerat fordon med skåputrymme är inte obligatoriskt skall-krav i upphandlingen, utan en upplysning om vad som krävs för att kunna utföra uppdraget, bl.a. skåputrymme. Personbilsregistreringen är inte avgörande. I samma bilaga anges att det idag används tre fordon enligt den aktuella specifikationen. Vidare anges illustrerade krav på fordonsdesign i en bilaga. Fordonsmodellen som där redovisas är en skåpbil, som i registreringshänseende är en lätt lastbil och inte går att registrera som personbil. I upphandlingen gavs möjlighet att ställa frågor fram till tio dagar för anbuds-inlämning. Inga frågor ställdes kring uppgiften om personbilsregistrerat fordon. Bolaget har vid sin kalkyl inför anbudsgivning uppenbarligen inte undersökt personbilsmarknaden för den typ av fordon som efterfrågats. Om så hade skett hade bolaget erfarit att fordon med den efterfrågade utrustningen och lastkapaciteten inte kan registreras som personbil. Istället måste

bolaget ha utgått från att samma typ av fordon som idag används fortsatt kunde användas i uppdraget, och bolaget har med största sannolikhet kalkylerat med en lätt lastbil i sitt anbud. SAPS Facility Services AB har uppgett att bolaget som en självklarhet kalkylerat med en lätt lastbil motsvarande de som används idag i sitt anbud. Uppgiften att ett personbilsregistrerat fordon krävs är således en uppenbar felskrivning, vilket varje i branschen insatt anbudsgivare måste ha insett. Bolaget kan inte ha missuppfattat att det för uppdraget krävdes fordon registrerade som lätta lastbilar. – Själva registreringen har inte heller någon avgörande betydelse på priset, eftersom det borde vara detsamma för ett fordon med skåp oavsett registreringsklass. Bolaget har därför inte lidit någon skada. För det fall att uppgiften om personbilsregistrering skulle ha avhållit någon annan leverantör från att lämna anbud har inte heller det inneburit att bolaget lidit någon skada.

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

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.

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, ska rätten enligt 16 kap. 6 § LUF besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

I en bilaga till förfrågningsunderlaget anges att det krävs personbilsregistrerade fordon med viss utrustning för att utföra den efterfrågade ronderingen.

Det har framkommit att fordon med sådan utrustning som efterfrågas inte kan vara personbilsregistrerade. Det har således varit omöjligt att vid utformning av anbud i upphandlingen beräkna anbudspris utifrån att personbilsregistrerade fordon skulle användas i den aktuella verksamheten.

Av den aktuella bilagan framgår vidare att de fordon som idag används av bolaget för att utföra rondering, och som såvitt framgår av utredningen i målet är registrerade som lätt lastbil, uppfyller de uppställda kraven. De illustrerade kraven på fordonsdesign som anges i bilagan talar också för att de fordon som efterfrågas ska vara av typen skåpbil, som registreras som lätt lastbil.

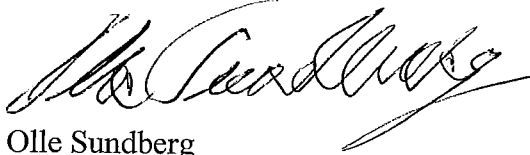
Det framstår mot denna bakgrund inte som sannolikt att bolaget vid utformningen av sitt anbud utgått från annat än att fordon av det slag bolaget använder idag i den aktuella verksamheten även fortsättningsvis skulle kunna användas. Något annat har heller inte påståtts av bolaget. Det framstår heller inte som sannolikt att det vinnande anbudet skulle ha utformats från någon annan utgångspunkt än att fordon motsvarande de som används idag även fortsättningsvis skulle kunna användas. Värmlandstrafiks uppgift om det vinnande bolagets inställning i denna fråga ger också visst stöd åt den uppfattningen.

Enligt förvaltningsrättens uppfattning har bolaget således inte gjort sannolikt att kravet på personbilsregistrerade fordon har haft någon avgörande betydelse för bolagets möjlighet att avge ett mer konkurrenskraftigt anbud. För det fall att det aktuella kravet har avhållit andra leverantörer från att lämna anbud har det inte inneburit att bolaget lidit någon skada.

Bolaget har sammantaget inte visat att upphandlingen varit behäftad med någon brist som medfört att bolaget lidit eller kan komma att lida någon skada. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Denna dom kan överklagas. För information om hur man överklagar,
se bilaga (DV 3109/1B LOU).



Olle Sundberg

rådman

Föredragande har varit förvaltningsrättsjuristen Erik Ludvigsson.



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.