



KLAGANDE

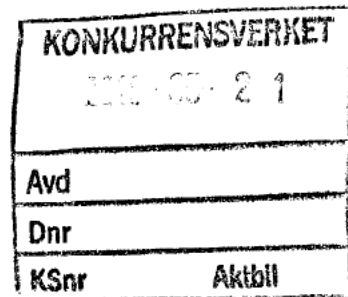
[Redacted] med firma Ötaxi

MOTPART

Karlstads kommun
Upphandlingsenheten
651 84 Karlstad

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår [Redacted] med firma Ötaxis ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Karlstads kommun har genomfört en upphandling benämnd "Kollektivtrafik med båt", dnr. SBN 2018-32. Upphandlingen avser två områden (A och B). [REDACTED] med uppgiven firma Ötaxi (härefter Ötaxi) lämnade anbud på område B. Karlstads kommun antog Karlstad Sjötrafik AB som leverantör för både område A och B.

PARTERNAS TALAN

Ötaxi ansöker om överprövning av upphandlingen. Ötaxi yrkar att förvaltningsrätten ska fastställa att dess bud är det för kommunen mest fördelaktiga och att dess fartyg är det mest lämpade fartyget. Ötaxi anför följande. Av anbudsunderlaget framgår klart och tydligt att de båtar som avses användas ska ha passaserarcertifikat och vara godkända av Transportstyrelsen. Karlstad Sjötrafik AB:s båtar saknar sådant godkännande och certifikat och dess anbud borde därför ha förkastats. Dessutom kan båtar med så liten kapacitet inte anses klara aktuell trafik.

Karlstads kommun motsätter sig bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Ötaxi har endast lämnat anbud på område B. Detta får anses visa att Ötaxi varken har eller har haft ett intresse av att tilldelas kontrakt i upphandlingens område A. Ötaxi kan varken anses ha lidit eller kunna komma lida skada av upphandlingen till den del den avser område A. Ötaxis talan ska därför avvisas i denna del. - Enligt punkten 2.4 i förfrågningsunderlaget ska anbudsgivaren intyga att denne följer Transportstyrelsens föreskrifter samt de lagar, regler och förordningar som gäller för uppdraget. Kravet i punkt 2.4 ställer inte krav på certifiering eller godkännande av Transportstyrelsen utan avser efterlevnad av bl.a. Transportstyrelsens föreskrifter. Att anbudsvinnarens offererade fartyg är norskflaggade innebär inte att fartygen inte uppfyller skall-kravet. - Enligt punkten 2.8 ska anbudsgivaren intyga att fartyg-

get/fartygen har ett passagerarantal om minst 13 platser. Det är kommunen som bestämmer vad som ska upphandlas. Kommunen är därmed fri att uppställa de krav som kommunen finner lämpliga, under förutsättning att kraven inte strider mot de grundläggande principerna i LOU eller någon annan bestämmelse i lagstiftningen. Kommunen delar inte Ötaxi's uppfattning att det krävs en högre passagerarkapacitet för att utföra uppdraget.

Ötaxi tillägger följande. Det yrkas att den förlängda avtalsspärren ska gälla till dess ärendet slutgiltigt prövats, även i högre rätt om så erfordras. Upphandlingen kräver en båt som är lämplig för trafiken och har kapacitet för minst 13 passagerare, vilket i sin tur kräver passagerarcertifikat. Karlstad sjötrafik AB har intygat att båten har certifikat men inte uppvisat något för den upphandlande myndigheten. Ötaxi vågar påstå att intygandet är ett falskt påstående, som inte ska ligga till grund för tilldelning. Kommunens påstående att Karlstad Sjötrafik AB kan segla på norska certifikat, kräver först och främst giltiga norska certifikat och enligt cabotage-reglerna också Transportstyrelsens godkännande och något sådant har inte uppvisats eller intygats vid tidpunkten för anbudets inlämnande. Ötaxi's bud baserar sig på trafik med en båt som får ta 59 passagerare i D-område och som bevisligen klarar trafiken. Upphandlingen är riggad till förmån för Karlstad Sjötrafik AB:s små båtar vilka man knappast kan kalla en ren turisttrafik för kollektivtrafik berättigad skattesubvention som i sin tur utkonkurrerar annan naturlig rederiverksamhet.

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § lagen om offentlig upphandling (2016:1145; LOU) eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 20 kap. 6 § besluta att

upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt nämnda bestämmelse i 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Upphandlingen gäller kollektivtrafik med båt. Upphandlingen avser två områden (A och B). Ötaxi har visserligen lämnat anbud enbart på område B. Förvaltningsrätten anser emellertid inte att detta utgör skäl mot att pröva ansökan i sak även beträffande område A.

Enligt skall-kravet i punkten 2.8 i förfrågningsunderlaget ska anbudsgivaren intyga att fartyg/fartygen har ett passagerarantal om minst 13 platser. Ötaxi gör gällande att krävd kapacitet är för liten för att klara den trafik upphandlingen avser. Det är kommunen som bestämmer vad som ska upphandlas och som därmed har stor frihet att uppställa de krav som den finner lämpliga så länge dessa inte strider mot de grundläggande principerna i LOU. Kommunen har bedömt att en passagerarkapacitet om 13 platser är tillräckligt för att uppdraget ska kunna utföras. Kravet är inte oproportionerligt och strider inte heller på annat sätt mot LOU.

Ötaxi gör vidare gällande att vinnande anbudsgivares (Karlstad Sjötrafik AB) anbud inte uppfyller ställt krav på godkännande och certifikat av Transportstyrelsen. Den punkt som då aktualiseras i förfrågningsunderlaget är punkten 2.4. Enligt nämnda punkt ska anbudsgivaren intyga att denne följer Transportstyrelsens föreskrifter samt de lagar, regler och förordningar som gäller för uppdraget. Det är alltså anbudsgivaren själv som ska intyga detta. Karlstads Sjötrafik AB har i sitt anbud intygat detta och därmed upp-

fyllt skall-kravet. Något krav på ingivande av certifikat eller godkännande av Transportstyrelsen uppställs inte. Något krav på intygande eller uppvisande beträffande norska certifikat har inte heller ställts i förfrågningsunderlaget, och förvaltningsrätten kan inte heller se att det i övrigt skulle vara nödvändigt med något sådant krav. Enbart ett påstående från en konkurrent i upphandlingen att intygandet är falskt är inte tillräckligt för att underkänna upphandlingen.

Sammanfattningsvis har Ötaxi inte genom vad det anfört i detta avseende eller i övrigt visat att kommunen brutit mot LOU och dess principer. Med denna utgångspunkt har förvaltningsrätten inte anledning att närmare ta ställning till Ötaxis yrkanden. Dess ansökan ska avslås.

Angående förlängd avtalsspärr har förvaltningsrätten i beslut den 11 april 2018 på yrkande av kommunen upphävt den förlängda avtalsspärren gällande område A, vilket Ötaxi inte lämnat anbud på, men avslagit kommunens yrkande om hävande av avtalsspärren gällande område B. Den förlängda avtalsspärren gäller alltså fortfarande för upphandlingens område B. Huruvida förlängd avtalsspärr ska gälla även i högre instanser är inte en fråga förvaltningsrätten kan pröva. Det kan här upplysningsvis tilläggas att enligt 20 kap. 10 § LOU får, när förlängd avtalsspärr gäller, den upphandlande myndigheten inte ingå avtal förrän 10 dagar har gått från det att förvaltningsrätten har avgjort målet.

Förvaltningsrätten avgör samtidigt ett annat mål som rör samma upphandling, 1333-18.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Denna dom kan överklagas. Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1B,
LOU).



Joar Berglund

rådman

Föredragande: Lars Överström



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.