



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

DOM
2014-02-27
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
13820-13, 13824-13
Avdelning 3 Enhet 32

SÖKANDE

Maskintjänst i Trollhättan AB, 556811-4978
Gärdhems-Artorp 15
461 92 Trollhättan

Ombud: Advokat Susanne Wiklund
Rosengrens Advokatbyrå i Göteborg AB
Box 174
451 16 Uddevalla

MOTPARTER

1. Trollhättans stad
461 83 Trollhättan

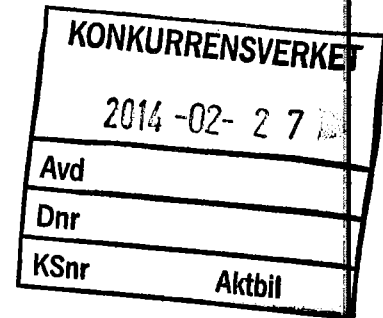
2. Trollhättan Energi AB
Box 933
461 29 Trollhättan

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska rättas på så sätt
att utvärderingen ska göras om.



BAKGRUND

Trollhättans stad och Trollhättan Energi AB (upphandlande myndigheter) har genomfört en gemensam upphandling av maskin- och fordonstjänster 2014, dnr 2013/380.

YRKANDE M.M.

Maskintjänst i Trollhättan AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett genom ny utvärdering av anbudsposterna 2:1, 2:2, 3:3 och 4:2, varvid tilldelning ska ske till minst tre entreprenörer per maskin-/fordonspost. Bolaget anför i huvudsak följande. Bolagets talan omfattar endast de positioner som angivits då det beträffande övriga positioner där bolaget lämnat anbud har tilldelats uppdraget på det sätt som angetts i förfrågningsunderlaget, dvs. med minst tre rangordnade leverantörer per position. Det framgår uttryckligen av förfrågningsunderlaget att minst tre entreprenörer ska antas och rangordnas per position. Så har inte skett. Det är också i överensstämmelse med hur denna bransch fungerar att ramavtal behöver tecknas med flera rangordnade entreprenörer för att säkerställa löpande tillgång till kapacitet hos mer än en enskild entreprenör per position. Om endast en entreprenör antagits och denne inte har tillgänglig kapacitet skulle upphandlande myndigheter sakna möjlighet att avropa maskin då ingen annan ramavtalsentreprenör finns och istället vara hänvisad till att direktupphandla. Situationen är inte ovanlig att en viss entreprenör är engagerad i större projekt och därför inte har tillgänglig kapacitet att leverera. Det kan knappast ha varit upphandlande myndighets tanke. Anbudsgivare har inte heller haft anledning att utgå från att något annat än att minst tre rangordnade entreprenörer skulle komma att antas när de upprättade sina anbud.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**

Upphandlande myndigheter anser att bolagets ansökan ska avslås och anför följande. Anbudet har utvärderats enligt anbudsförfrågan och antagit de fem anbud som motsvarar de fem lägsta priserna per angiven position avseende maskiner och de tio lägsta priserna per angiven position avseende lastbilar. Det stod enligt anbudsförfrågan anbudsgivarna fritt att lämna anbud på flera maskiner/fordon per efterfrågad position men då som separata anbud. Upphandlande myndigheter har inte brutit mot någon lagstiftning. Beträffande position 2:1, 2:2, 3:3 och 4:2 har de fem lägsta anbuderna antagits. De positioner där de fem lägsta anbuderna har bestått av anbud från olika leverantörer så har rangordning av pris/leverantör för gällande position skett, allt i enlighet med anbudsförfrågan.

DOMSKÄL*Tillämpliga bestämmelser m.m.*

Upphandlande myndigheter ska 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 (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har 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. Överprövning av en upphandling får inte ske efter det att avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör (16 kap. 6 § LOU).

*Utdrag ur förfrågningsunderlaget***2.1.2. Syfte**

Upphandling avser Trollhättans Stad samt Trollhättans Energis behov av maskin- och fordonstjänster såsom lastbilstransporter, hyra av maskiner för anläggningsarbete med förare samt en mindre mängd hyra av maskiner för anläggningsarbete utan förare.

2.1.18. Helt/delat anbud

Anbud får lämnas på samtliga och/eller enstaka angivna positioner (se anbudsutvärdering).

2.1.19. Prövning av anbud

Anbuden prövas i tre steg – kvalificering, prövning av anbud och utvärdering av anbud.

1. Kvalificering – se dokument Kontroll av leverantörs lämplighet.
2. Prövning av anbud – bedömning av ska-kravs uppfyllelse för att påvisa leverantörens förmåga att leverera erbjudna varor/tjänster. De anbudsgivare som uppfyller dessa krav går vidare till anbudsutvärdering.
3. Utvärdering av anbud – prövning mot angivna utvärderingskriterier.

I denna upphandling kommer det anbud med lägst pris att antas.

2.1.20. Antagande av leverantör

Varje maskin/fordonsklass per position leder till avtal/position. Fem (5) maskiner/fordon kommer att antas per position förutom position 8:3 Lastbilar m lastkapacitet > 10 000 kg där man avser att anta 10 lastbilar. Rangordning kommer att ske med 3 entreprenörer där entreprenören som offererat lägst pris kommer att rangordnas som entreprenör nr 1, den som offererat näst lägst som nr 2 osv.

2.1.21. Tilldelning av kontrakt

Anbud med lägst pris per position kommer att tilldelas kontrakt per position. Fem (5) maskiner/fordon kommer att antas per position förutom position 8:3 Lastbilar m lastkapacitet > 10 000 kg där man avser att anta 10 lastbilar med rangordning 1–3 av entreprenör.

2.1.22 Avrop efter rangordning

Vid antagande av ramavtalsentreprenörer kommer dessa att rangordnas i enlighet med den utvärderingsmodell som används i denna upphandling.

Beställaren kommer således först att erbjuda uppdraget till den entreprenör som är rangordnad som nummer ett.

Innan uppdraget påbörjas skall beställaren i samråd med entreprenören rangordnad som nummer ett så långt som möjligt precisera uppdragets omfattning.

Om beställaren och entreprenör rangordnad som nummer ett inte kan komma överens om uppdragets tidsplan, leverans kommer istället entreprenör rangordnad som nummer två att erbjuda uppdraget osv.

Beställaren är således bunden av rangordningen av entreprenörerna vid erbjudande av uppdrag.

Förvaltningsrättens bedömning

För konkurrens på lika villkor krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. I förevarande upphandling har bolaget tolkat förfrågningsunderlaget på så sätt att ett visst antal leverantörer kommer att antas. Upphandlande

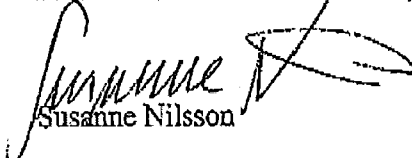
**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**

13820-13, 13824-13

myndigheter uppger att i förfrågningsunderlaget avses endast att det är maskiner/fordon som kommer att antas oaktat vilken anbudsgivare som lämnat anbudet. Förvaltningsrätten konstaterar att det i förfrågningsunderlaget dels anges att fem maskiner/fordon kommer att antas per position dels att rangordning kommer att ske med tre entreprenörer där entreprenören som offererat lägst pris kommer att rangordnas som entreprenör 1, den som offererat näst lägst som nr 2 osv. Vidare anges att beställaren först kommer att erbjuda uppdraget till den entreprenör som är rangordnad som nummer ett, därefter till den entreprenör som är rangordnad som nummer två osv.

Av "Sammanställning utvärdering Maskin- och Fordonstjänster 2014" framgår att för varje position har antagits fem maskiner/fordon, några är angivna till märke och modell medan andra inte är det. För vissa positioner inskränker sig antalet antagna leverantörer till endast en entreprenör. Mot denna bakgrund delar förvaltningsrätten bolagets inställning att det är oklart om upphandlande myndigheters avsikt varit att anta ett visst antal entreprenörer eller ett visst antal fordon. Det som motsäger det senare är enligt förvaltningsrätten bl.a. att fordon endast i vissa fall är angivna i specifikationen. Även delar av förfrågningsunderlaget talar för att det skulle komma att ske en rangordning av flera entreprenörer som lämnat anbud och inte av olika fordon/maskiner, med eller utan förare. Mot denna bakgrund och att en och samma entreprenör antagits flera gånger i samma positioner i ramavtalet är utvärderingen felaktig. Eftersom bolaget härigenom har lidit eller riskerat att lida skada på grund av den felaktiga utvärderingen ska upphandlingen rättas på så sätt att utvärderingen ska göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1b LOU)


Susanne Nilsson
Rådman

Föredragande har varit M Georgsson.



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 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 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.