



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Jonas Johansson

DOM
2013 -08- 09
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 4765-13

SÖKANDE

H-J Buss Kävlinge AB, 556408-1361
 Box 108
 246 22 Kävlinge

Ombud: Jur.kand. Tommie Rasmusson
 Kungsgatan 13
 261 31 Landskrona

MOTPART

Lomma kommun
 Hamngatan 3
 234 81 Lomma

Ombud: Martina Weische
 SKL Kommentus Inköpscentral AB
 Baltzarsgatan 16
 211 36 Malmö

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2013 -08- 1 2	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Lomma kommun (upphandlande enhet, nedan kallad UE) genomför med ett selektivt förfarande enligt LOU en upphandling av skolskjuts m.m. i Lomma kommun. UE har den 26 april 2013 beslutat att anta Bergkvara-buss Aktiebolags (nedan kallat Bergkvara) anbud.

UE har i punkten 4.2.1 i förfrågningsunderlaget angivit att kriteriet pris ska utvärderas bland annat utifrån ett startpris för buss avsedd för färre respektive fler än 22 passagerare utöver föraren. Vad som avses med startpris är inte närmare definierat i förfrågningsunderlaget. Med anledning därav ställde både Bergkvara och H-J Buss Kävlinge AB (nedan kallat Bolaget) publika frågor angående vad som avsågs med ”startpris”. UE besvarade båda frågorna med samma svar:

”Startpris avser de fall kommunen utnyttjar optionen, dvs i det fall antalet elever, antalet kilometer, ändringar i turlistorna eller annan orsak föranleder att ytterligare en buss måste tas i bruk för de ordinarie skolskjuts-transporterna. Vid ett sådant ibrukttagande äger leverantören rätt att ta ut ett startpris vid ett tillfälle för att sätta ytterligare en buss i bruk för de ordinarie skolskjutstransporterna. Därför utvärderas också ett startpris vid utvärderingen.”

PARTERNAS INSTÄLLNINGAR

Bolaget har ansökt om överprövning av upphandlingen anfört följande. Av punkt 4.1.3 i anbudsfrågan framgår att tilldelningsgrunden var det anbud som hade lägst pris. Vad gäller innebörden av ordet startpris i punkten 4.2.1 i anbudsfrågan har UE i en publikt ställd fråga angivit att det avser leverantörens rätt att ta ut ett startpris vid ett tillfälle. Startpriset utgör således ett engångsbelopp. Bolaget har i sitt anbud angivit startpriserna

240 000 kronor för en liten buss och 420 000 kronor för en stor buss. Bergkvara har däremot angivit sitt startpris som ett pris beräknat per dag och därmed angivit priserna 560 kronor för en liten buss och 1 125 kronor för en stor buss. Per läsår uppgår då startpriserna till 99 680 kronor respektive 200 250 kronor. Bergkvara har därmed inte lämnat de uppgifter som har efterfrågats av UE och dess anbud ska därför förkastas. Oaktat detta förhållande är de startpriser som har lämnats i de två anbuden överhuvudtaget inte jämförbara med varandra. I utvärderingen har UE kommit fram till att startpriset ska beräknas per läsår. Det saknas stöd för en sådan beräkningsmetod i anbudsförfrågan och i svaren till de publika frågorna. Istället anges att ett startpris ska utgå vid ett tillfälle, utan att avse en bestämd tidsperiod. Det av Bergkvara lämnade startpriset, som avser ett läsår, bör av försiktighetsskäl omräknas till att avse tre år, det vill säga den avtalssperiod som omfattas av upphandlingen. Bergkvaras anbud för startpris uppgår därmed till 299 040 kronor (3 x 99 680 kronor) för en liten buss och 600 750 kronor (3 x 200 250 kronor) för en stor buss. Vid en sådan beräkning har Bolaget lämnat lägsta anbud (240 000 kronor respektive 420 000 kronor) och därför ska detta antas.

Lomma kommun har anfört att Bergkvara, genom det förtydligande som lämnades i dess anbud, uppfyller kraven på inlämnat anbud och att kommunens utvärdering av anbuden har skett på ett korrekt sätt.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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.

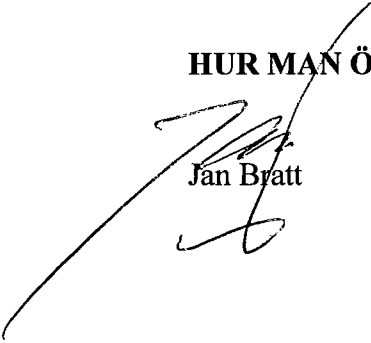
Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

Av förfrågningsunderlaget framgår inte klart hur prisuppgiften startpris i punkt 4.2.1.c-d ska beräknas eller anges. Detta visar sig också av det förhållandet att såväl Bolaget som Bergkvara bedömt sig behöva förtydligande i detta avseende från UE. Anbudsgivarna har låtit sig nöja med det svar som lämnats och således inte ansett sig behöva ytterligare klarläggande. Avtal för den upphandlade tjänsten ska löpa i 36 månader med rätt till förlängning av kommunen med ett år i taget t.o.m. den 30 juni 2018. Av förfrågningsunderlaget framgår att ett flertal av de förhållanden som styr genomförandet av tjänsten är knutna till läsår och att förändringar kan ske mellan olika läsår, bl.a. beträffande busslinjer. Den option som UE hänvisat till i sitt svar beträffande det s.k. startpriset torde framför allt kunna komma att aktualiseras just läsårsvis. Optionen hänvisar till förändringar bl.a. beträffande elevantal och kilometerantal. Enligt förvaltningsrättens mening torde därför ett startpris på läsårsbasis vara det närmast liggande. Jämförelsepriset i form av kilometerpris har beräknats utifrån de kilometerantal som för närvarande gällt, men som således kunnat komma att ändras mellan läsåren. Bergkvara har lämnat ett startpris uttryckligen hänförligt till läsår grundat på antal skolskjutsdagar. Det kan inte sägas att denna prisuppgift inte uppfyllt uppställda krav från UE. Sådan grund för att underkänna anbudet från Bergkvara föreligger således inte.

De prisuppgifter som lämnats från de två anbudsgivarna skiljer sig i och för sig förhållandevis mycket åt, beloppsmässigt. Dessa skillnader kan emellertid inte anses vara så påtagliga att någon form av missförstånd up-

penbarligen förelegat. Det kan därför av vad som åberopats i målet inte sägas att UE vid sin utvärdering har brutit mot någon bestämmelse enligt LOU. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Jan Byatt



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.