



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2012-11-05
Meddelad i
Göteborg

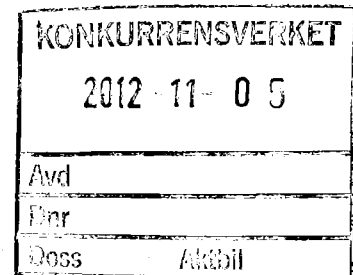
Mål nr
12258-12 E
Enhet 2:6

SÖKANDE

Ängbergs Busstrafik AB, 556168-5230
Box 23
466 21 Sollebrunn

Ombud: Advokat Kaisa Adlercreutz
MAQS Law Firm Advokatbyrå AB
Box 11918
404 39 Göteborg

Ombud: Jur.kand. Joel Gustafsson
MAQS Law Firm Advokatbyrå AB
Box 11918
404 39 Göteborg

**MOTPART**

Alingsås kommun
441 81 Alingsås

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och beslutar att upphandlingen ska göras om.

Dok.Id 173069

Postadress Box 53197 400 15 Göteborg	Besöksadress Sten Sturegatan 14	Telefon 031 - 732 70 00 E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se	Telefax 031 - 711 78 59	Expeditionstid måndag - fredag 08:00-16:00
---	---	---	-----------------------------------	---

BAKGRUND

Alingsås kommun (kommunen) har genomfört upphandlingen Bussresor 2 diarienummer 2013.033 (upphandlingen) som ett förenklat förfarande. Upphandlingen avsåg bussresor för kommunens förvaltningar i samband med skolresor, utflykter, personalresor, studiebesök och motsvarande. Av tilldelningsbeslut daterat den 5 oktober 2012 följer att avtal avseende vissa delar av upphandlingen kommer att tecknas med annan anbudsgivare än Ängbergs Busstrafik AB (bolaget).

YRKANDE M.M.

Bolaget yrkar att upphandlingen ska göras om och anför bl.a. följande. Det är oklart utifrån förfrågningsunderlaget om upphandlingen syftar till att få fram det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet eller om lägsta pris används som tilldelningsgrund. Lägsta pris har dock använts vid utvärderingen. När det gäller den del som avser resor från Alingsås till annan ort har det inte angetts varifrån en sådan resa ska räknas. Priset kan variera beroende på utgångsort. Kommunen har också lämnat stora volymspann avseende antalet kilometer, vilket gör det svårt att lämna ett rättvisande kilometerpris. Utvärderingen har varit högst oförutserbar och prismodellen har möjliggjort för anbudsgivarna att inom vissa segment lämna orealistiska priser. Först i tilldelningsbeslutet framgår att kommunen kommer, förutom rangordning, att tillämpa s.k. förnyad konkurrensutsättning. Detta för de fall resor sträcker sig över flera dagar. Hur denna förnyade konkurrensutsättning kommer att gå till framgår inte. Högsta förvaltningsdomstolen har i ett mål prövat huruvida det varit förenligt med LOU att i samma ramavtal blanda ramavtal som tilldelats genom rangordning och avtal som senare tilldelas genom förnyad konkurrensutsättning. Domstolen kom fram till att det var oförenligt med LOU att ha båda avropsmetoderna i samma ramavtal då ramavtalet gav avroparna total frihet att välja vilken metod som

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2**

DOM

Sida 3
12258-12 E

skulle användas. Upphandlingen strider mot LOU eftersom det saknas föreskrifter i förfrågningsunderlaget för vilken modell kommunen ska använda vid tilldelning av kontrakt enligt ramavtalet. Oavsett detta så har kommunen agerat i strid med LOU eftersom varken förfrågningsunderlaget eller de kommersiella villkoren innehåller några bestämmelser för hur en förnyad konkurrensutsättning ska gå till. Kommunen har vidare genomfört upphandlingen med tillämpning av förenklat förfarande. Med hänsyn till att bussresor utgör en A-tjänst förutsätter detta att ersättningen enligt kontraktet understiger knappt 1, 9 miljoner. Bolaget hemställer att kommunen redogör för den uppskattade ersättningen enligt kontraktet.

Kommunen motsätter sig inte bolagets yrkande.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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 LOU 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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

I 5 kap. 7 § LOU anges bl.a. följande. Om ramavtal ingåtts med flera leverantörer enligt 5 § och om inte alla villkor är angivna i ramavtalet, skall parterna inbjudas att på nytt lämna anbud i enlighet med de villkor som anges i ramavtalet. Dessa villkor får om det är nödvändigt preciseras och vid behov kom-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 4
12258-12 E

pletteras med andra villkor som angetts i förfrågningsunderlaget till ramavtalet.

Utredningen i målet

I tilldelningsbeslutet samt i förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande. För resor som sträcker sig över flera dagar, eller inte kan inberäknas i de två andra kategorierna, kommer kommunen att använda sig av förnyad konkurrensutvärdering mellan Vårgårda buss AB och Ängbergs Busstrafik AB.

Förvaltningsrättens bedömning

Av lagtexten framgår att den upphandlande enhet som vill utnyttja ett ramavtal i vilket alla villkor inte är dikterade, ska upphandla på det sättet att den ska bjuda in parter från ramavtalet att på nytt lämna anbud i enlighet med villkoren i ramavtalet. Villkoren kan inte omförhandlas och ställda krav inte bytas ut. Villkoren kan däremot kompletteras eller förfinas. Av i målet aktuellt förfrågningsunderlag och tilldelningsbeslut framgår att en sådan förnyad konkurrensutsättning avseende delar av upphandlingen skulle komma att ske med de leverantörer med vilka ramavtal skrivs. Några villkor som stipulerar hur den förnyade konkurrensutsättningen skall gå till finns dock inte angivna i underlagen. Därtill tillkommer att s.k. blandade upphandlingar som innehåller både ramavtal som tilldelats genom rangordning och avtal som senare tilldelas genom förnyad konkurrensutsättning inte har godtagits i praxis. Bedömningen är således att upphandlingen inte genomförts på ett öppet sätt och att den därmed strider mot LOU.

Med beaktande av ovanstående samt risken för att bolaget ska lida skada av bristerna i förfrågningsunderlaget beslutar förvaltningsrätten att upphandlingen ska göras om. Mot bakgrund av denna utgång saknas skäl att pröva övriga grunder som anförts av bolaget till stöd för sin ansökan.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2

DOM

Sida 5
12258-12 E

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



Claes-Göran Gunnarsson

Rådman

Föredragande i målet har varit Anna Wennergren.



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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnumret, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppgive sitt namn, adress och telefonnumret.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1B LOU