



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen
Enhet 17

DOM
2014-09-16
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
11856-14

1

SÖKANDE

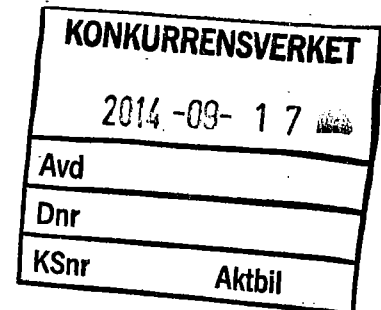
Bergkvarabuss AB, 556294-9973
Box 853
391 28 Kalmar

MOTPART

Ekerö kommun
Box 205
178 23 Ekerö

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 517602

Postadress
115 76 Stockholm

Besöksadress
Tegeluddsvägen 1

Telefon
08-561 680 00

E-post:
forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax
08-561 680 01

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Ekerö kommun (kommunen) genomför en upphandling avseende transporter med taxi och buss, diarienummer KSUH14/3. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Upphandlingen är uppdelad i två områden, taxi- respektive busstransporter. Av tilldelningsbeslut daterat den 19 maj 2014 framgår att anbudet från Ellenius Buss AB (Ellenius Buss) kommer att antas i upphandlingen avseende busstransporter.

Bergkvarabuss AB (Bergkvarabuss) ansöker hos förvaltningsrätten om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandling avseende del 2 (buss) ska avslutas först sedan rättelse gjorts. Rättelse föreslås ske på så sätt att en ny utvärdering görs efter förkastande av anbudet från Ellenius Buss. I andra hand yrkar Bergkvarabuss att upphandlingen i den delen görs om. Till stöd för sin talan anför Bergkvarabuss bl.a. följande.

Upphandlingen har skett i strid med 1 kap. 9 § LOU genom att kommunen har godtagit anbud som har reservationer. Detta har medfört att

Bergkvarabuss lidit eller kommer att lida skada. Ellenius Buss anbud brister eftersom det innehåller en reservation avseende prissättningen.

Enligt anbudsunderlaget ska pris lämnas per tur. Ellenius Buss har lämnat in ett brev benämnt "Kompletterande och förtydligande". I brevet framgår att bolaget kompletterat/reserverat sitt anbud med att de kommer ta ut en startavgift för samtliga linjestarter till eller från respektive skola. I brevet skriver bolaget att "det förekommer alltså flera linjestarter på respektive tur i underlaget" samt anger att "förslaget bygger på att Ellenius Buss får samtliga turer i underlaget avseende buss".

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Upphandlingen genomfördes medelst ett öppet förfarande med utvärdering genom en mervärdesmodell där priset tillsammans med två andra kriterier låg till

grund för tilldelning, i enlighet med förfrågningsunderlaget. I de administrativa föreskrifterna angavs bl.a. följande. "Anbud kan lämnas på hela uppdraget eller på buss- respektive taxitransporter. Maximalt en leverantör kommer att antas i respektive grupp." Inte någon av anbudsgivarna uttrycker några reservationer gällande ett eventuellt avtal. Att Ellenius Buss i en bilaga angett att "förslaget bygger på att Ellenius Buss får samtliga turer i underlaget avseende buss" är i egentlig mening överflödig information då hela upphandlingen bygger på att max en leverantör kommer att antas i respektive grupp. I ett anbudsmeddelande som kommunen skickade den 28 mars 2014 stod följande: "Förtydligande kring startavgifter. Även om turen körs samma sträcka vid flera tillfällen under dagen så ska startavgift tas ut vid varje start". Varken kommunen eller Ellenius Buss har anfört att det förekommer flera linjestarter per sträcka. Då alla potentiella anbudsgivare har haft tillgång till samma information under hela upphandlingsprocessen och därmed getts samma möjligheter att inkomma med sitt bästa anbud har likabehandlingsprincipen till fullo tillgodosetts. Upphandlingen har i sin helhet skett i enlighet med vad som föreskrivs i förfrågningsunderlaget, samt LOU och dess grundläggande principer.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för prövningen

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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.

Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden anfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. Det är den som ansöker om överprövning som på

ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på och visa att myndigheten har agerat i strid med LOU (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens bedömning

Bergkvarabuss har anfört att kommunen har godtagit ett anbud med reservationer.

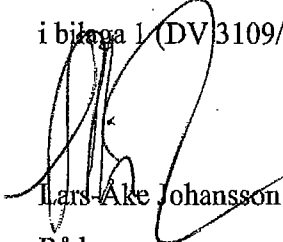
Det framgår inte av förfrågningsunderlaget att villkorade anbud kan ges. Av utredningen i målet framgår dock att kommunen har lämnat ett förtydligande avseende startavgifter genom ett anbudsmeddelande som varit tillgängligt för alla anbudsgivare. Anbudsmeddelandet löd: "Förtydligande kring startavgifter. Även om turen körs samma sträcka vid flera tillfällen under dagen så ska startavgift tas ut vid varje start". Ellenius Buss har i sin komplettering skrivit följande: "Det förekommer alltså flera linjestarter på respektive tur i underlaget". Enligt förvaltningsrättens bedömning är innebörden av vad som står i kompletteringen densamma som redan skrivits i förfrågningsunderlaget och förtydligandet. Ellenius Buss har i samma komplettering förtydligat att förslaget bygger på att Ellenius Buss får samtliga turer i underlaget avseende buss. Detta är endast en upprepning av de av kommunen angivna förutsättningarna för upphandlingen, som alla anbudsgivare har tagit del av.

Texten i kompletteringen har varit enkel för kommunen att bedöma vid anbudsutvärderingen och har inte inneburit att Ellenius Buss haft ett försteg i utvärderingen jämfört med övriga anbudsgivare. Utredningen ger härigenom inte heller stöd för Bergkvarabuss uppgift att bolaget lidit eller kommer att lida skada genom att kommunen antagit ett anbud med reservationer.

Ansökan ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns
i bilaga 1 (DV3109/1 A LOU).



Lars-Ake Johansson
Rådman

Förvaltningsrättsnotarien Maya Hald har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm.

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 anlitat 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.