



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING
 Enhet 2

DOM
 2012-07-26
 Meddelad i
 Linköping

Mål nr
 3676-12

SÖKANDE

Oy Kewatec AluBoat AB
 Storgrundsvägen 1
 67 900 Karleby
 Finland

Ombud: Advokat Lasse Höijer
 Advokatfirman Gärde & Partners AB
 Erik Dahlbergsallén 15
 115 20 Stockholm

MOTPART

Sjöfartsverket
 601 78 Norrköping

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2012 -07- 2 7	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Ansökan bifalls. Upphandlingen får inte avslutas förrän rättelse har gjorts genom att anbudet från Dockstavarvet AB inte beaktas vid utvärderingen.

Dok.Id 90955

Postadress
 Box 406
 581 04 Linköping

Besöksadress
 Brigadgatan 3

Telefon
 013-25 10 00

E-post:
 forvaltningsrattenilinkoping@dom.se

Telefax
 013-25 11 40

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Sjöfartsverket genomför en upphandling avseende lotsbåtar med rubriceringen "Upphandling av lotsbåt typ 2012". Upphandlingen genomförs genom ett öppet förfarande enligt LOU. Kontrakt kommer att tilldelas det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga.

I tilldelningsbeslut den 29 maj 2012 bedömde Sjöfartsverket att anbudet från Dockstavarvet AB (Dockstavarvet) uppfyllde skallkraven samt var det mest ekonomiskt fördelaktiga anbudet.

Oy Kewatec AluBoat AB (Kewatec) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska rätta upphandlingen på så sätt att Dockstavarvets anbud förkastas och att utvärderingen därefter görs om. I andra hand yrkas att accelerationskriterierna C3, C5 och C6 inte tas med i utvärderingen och att utvärderingen därefter görs om. I tredje hand yrkas att upphandlingen görs om. Till stöd för sin talan anför Kewatec att Dockstavarvets båt inte uppfyller skallkravet avseende instrumentering, skallkravet som anger att referensbåten ska överensstämja med offererad båt samt skallkravet på att båten ska ha varit i operativ drift under 12 månader. Dockstavarvets offererade båt kommer att vara utrustad med ett bränslemätningssystem som visar förbrukningen i l/h och inte i l/nm. Motorerna i referensbåten skiljer sig också väsentligen från motorerna i den offererade båten. Då referensbåten inte kan anses motsvara den offererade båten, kan inte skallkravet på att båten ska ha varit i operativ drift under 12 månader anses uppfyllt. Vidare strider accelerationskriterierna i utvärderingen mot de grundläggande principerna om transparens och proportionalitet. Accelerationstesterna uppmätte mycket små skillnader, men innebar stora poängskillnader vid utvärderingen.

Sjöfartsverket anför att Dockstavarvets anbud skulle ha förkastats. Dockstavarvet har i den till anbudet bifogade checklistan accepterat skallkraven. I anbudet har Dockstavarvet dock angett att instrumenteringen kommer att visa förbrukning i l/h och inte i l/nm, som skallkravet anger. Det kan därför konstateras att anbudet inte uppfyller samtliga skallkrav och inte kvalificerat sig för utvärderingen.

Dockstavarvet har i yttrande anfört följande. Det finns inte skäl att bifalla Kewatecs ansökan om överprövning. Deras anbud uppfyller samtliga skallkrav. Skallkravet avseende instrumentering har accepterats och kommer att uppfyllas för offererad båt. Deras uppenbara felskrivning av ett bränslemätningssystem visande förbrukning i l/h är av sådan art att den ryms inom möjligheten för den upphandlande myndigheten att begära att anbudsgivaren rättar, förtydligar eller kompletterar anbudet i enlighet med LOU. Det offererade motoralternativet ligger inom angivna intervall och uppfyller ställda krav. De har inte erbjudit en "ny båtmodell", utan har inom ställda skallkrav offererat en befintlig båttyp som överensstämmer med den ursprungliga konstruktionen avseende referensbåten. Vidare uppfyller Sjöfartsverkets utvärderingsmodell principen om öppenhet (förutsägbarhet och transparens).

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Kewatecs väckta talan i förvaltningsrätten är en ansökan om överprövning enligt 16 kap. LOU av den aktuella upphandlingen. En sådan ansökan kan bifallas genom att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen antingen ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Vid valet av dessa åtgärder är rätten inte bunden av det sökanden yrkat i frågan (se RÅ 2005 ref. 47 och RÅ 2008 not 26).

Kammarrätten i Jönköping har konstaterat att om motparten anser att en ansökan om överprövning enligt 16 kap. LOU ska bifallas, bör rätten i princip kunna utgå från att den ska bifalla ansökan och besluta om lämplig åtgärd (se Kammarrätten i Jönköpings dom den 5 juni 2012 i mål nr 1693-12).

Såväl Kewatec som Sjöfartsverket anför att Dockstavarvets anbud inte uppfyller samtliga skallkrav och att deras anbud skulle ha förkastats. Det har i målet inte framkommit någon omständighet som ger anledning att avvika från utgångspunkten att parternas gemensamma uppfattning ska gälla. Förvaltningsrätten anser därför att upphandlingen ska rättas genom att anbudet från Dockstavarvet inte beaktas vid utvärderingen.

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



Tommy Svensson

Föredragande har varit Helena Thalín.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

- den klagandes namn, personnummer, 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,
- det beslut som överklagas med uppgift
- om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
- de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
- den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
- 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 uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

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 3109/1D LOU