



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2012-09-06
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
7726-12 E
Enhet 2:1

SÖKANDE
Malux Sweden AB, 556276-4166
Box 221
891 25 Örnsköldsvik

MOTPART
Kungsbacka kommun
Stadshuset
434 81 Kungsbacka

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

KONKURRENSVERKET	
2012 -09- 0 6	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 155464

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

BAKGRUND

Kungsbacka kommun (kommunen) genomför en upphandling av Alkolås, dnr 11/47. Upphandlingen genomförs med ett förenklat förfarande.

Av tilldelningsbeslut meddelat den 7 juni 2012 framgår att kommunen valt att teckna avtal med Go Mobil AB (även Xelent Office Sweden AB).

YRKANDEN M.M.

Malux AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse vidtagits genom att en ny anbudsvinnare utses alternativt att upphandlingen ogiltigförklaras om förvaltningsrätten finner att verksamhet i tillfälligt hyrda lokaler och/eller ambulerande personal från annan plats ska jämföras med Verksamhet på plats.

Bolaget anför bl.a. följande.

Enligt punkt 3.1.5 i förfrågningsunderlaget ska anbudsgivaren ha verksamhet på plats i Kungsbacka kommun. Bolaget hävdar att den vinnande leverantören inte har det och sålunda inte uppfyller skalkravet. Den vinnande leverantören beskriver själv i sitt anbud att "Bolaget har verksamhet i Ängelholm, Varberg och Göteborg med ambulerande servicepersonal som kan sköta uppdraget inom Kungsbacka kommun". Detta bolag har därför inte kvalificerat sig för vidare utvärdering.

När man i en offentlig upphandling specificerar ett skalkrav att *Verksamhet* skall finnas på namngiven plats förstås i allmänhet av anbudsgivarna att verksamheten ska vara av permanent natur. Verksamhet i tillfälligt hyrda lokaler och ambulerande personal från andra platser bör inte jämföras

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 3
7726-12

las med verksamhet på namngiven plats. Ett skallkrav av denna typ är ett sällningskrav för att säkerställa beställarens tillgång till tjänsten/varan. Vid fel och snabba servicebehov kan servicenivån inte garanteras om det inte finns kontinuerlig verksamhet på namngiven plats. Flera företag har uppfattat skallkravet på samma sätt som bolaget och därför avstått från att lämna anbud.

Kommunen yrkar att bolagets ansökan ska avslås.

Go Mobil AB har efter att ha kommit in med begärt förtydligandet ansetts uppfylla samtliga kriterier och krav som kommunen ställt upp. Eftersom detta bolag också lämnat det lägsta anbudspriset tilldelades det också uppdraget. Kommunen har genom sitt förfarande inte brutit mot LOU.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingen ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 4
7726-12

Av principerna om transparens och likabehandling följer att ett förfrågningsunderlag ska ha utformats på ett sätt som är tillräckligt tydligt för att varje leverantör ska kunna skapa sig en bild av möjligheterna att lägga ett konkurrenskraftigt anbud. Höga krav bör ställas på noggrannhet, tydlighet och transparens i alla delar av ett förfrågningsunderlag, även om vissa brister och oklarheter får godtas (jfr RÅ 2002 ref. 50).

Förvaltningsrättens bedömning

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i eller någon av de principer som anges i lagstiftningen och att en leverantör till följd av detta lidit eller kan komma att lida skada.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets s.k. skallkrav inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste alltså vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet.

I förfrågningsunderlagets punkt 3.1.5 *Installation & Service* anges att det är ett skallkrav att leverantören ska ha verksamhet på plats inom Kungsbacka kommun, från vilken avropade installations- och service/reparationsarbeten ska utföras. Leverantören ska även kunna erbjuda service på Kungsbackas redan befintliga alkoholås.

Det kan konstateras att förfrågningsunderlaget i nu aktuell del kunde ha utformats mer klagörande vad avser formuleringen "verksamhet på plats inom Kungsbacka kommun". Med verksamhet på plats inom Kungsbacka kommun får förstås att verksamheten ska utföras på plats inom Kungsbacka kommun. Något krav på att verksamheten även måste bedrivas från ett fast arbetsställe ställs inte upp. Förfrågningsunderlaget får i detta avse-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM**Sida 5
7726-12

ende därför anses utformat med sådan tydlighet att det för alla rimligt in-
formerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare varit möjligt att bilda
sig en tillräckligt klar uppfattning om vad den upphandlande myndigheten
efterfrågar. Förfrågningsunderlaget strider sålunda inte mot LOU i nu ak-
tuellt avseende.

Den vinnande leverantören kommer att utföra uppdraget på plats med am-
bulerande servicepersonal direkt hos kund eller vid behov eller för det fall
kunden så önskar i tillfälligt hyrd lokal/verkstad i Kungsbacka kommun.
Det är därför inte visat annat än att den vinnande leverantören uppfyller det
nu aktuella skallkravet på verksamhet på plats i Kungsbacka kommun.

Sammanfattningsvis innebär det som bolaget anför och har visat inte att
kommunen har brutit mot någon bestämmelse i LOU, varför bolagets
ansökan ska avslås.

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



Urban Karlsson
Rådman

Föredragande i målet har varit föredraganden Michael Koch.



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, 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,

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 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 3109/1B LOU