



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredragande:
Carin Gunnarsson

DOM
2010-10-08
Meddelad i
Växjö

Malns
4302-10 1

Mål nr	
4302-10	
KONKURRENSVERKET	
2011-03-24	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

Malte Månson AB, 556089-5541
Box 133
596 23 Skänninge

MOTPART

Tingsryds kommun
Box 88
362 22 Tingsryd

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Malte Månson AB:s ansökan.

Dok.Id 14265

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-868 00

E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se

Telefax
0470-869 50

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Tingsryds kommun har genomfört en upphandling av isbanemaskin. Upphandlingen har skett som en förenklad upphandling. I tilldelningsbeslut den 1 oktober 2010 har kommunen beslutat anta det anbud som lämnats av Winn Marketing AB.

Malte Månson AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att utvärderingen ska göras om. I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför bl.a. följande. Den faktiska volymen på snöbehållaren på de Zamboni-maskiner som säljs på den svenska marknaden är 3,0 m³ och kapacitet packad snö är 3,54 m³. Bolaget uppfyller därmed detta skall-krav. Vad gäller skall-kravet "Chassi och kälke skall vara av rostfritt material" anser bolaget att samtliga Zamboni-maskiner uppfyller skall-kravet genom galvaniserat hyvelaggregat/kälke samt levasintbehandlat chassi. Dessa båda behandlingar gör att materialet inte rostar. Rostfritt material borde kunna vara glas, aluminium, plast o.dyl. Det framgår inte i förfrågningsunderlaget att rostfritt material är lika med rostfritt stål.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

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 upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 2 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har 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.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap 2 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att han lidit eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU.

Skall-krav är obligatoriska, dvs. de måste vara uppfyllda för att ett anbud ska kunna utvärderas. Kommunen har i förfrågningsunderlaget uppställt bland annat följande skall-krav på slädbredd minst 210 cm, chassi och kälke skall vara av rostfritt material och snökapacitet på minst 3 m³.

Förvaltningsrätten beslutade i dom den 21 september 2010, mål nr 2819-10, att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett på så sätt att Malte Månson AB:s anbud förkastas. Sökanden i det målet, Winn Marketing AB, hade ansökt om överprövning. Förvaltningsrätten gjorde därvid följande bedömning. Samtliga Zambonimaskiner från Malte Månsson AB ansågs inte uppfylla skall-kravet på rostfritt material och på snökapacitet. Två Zambonimaskiner, Zamboni 552 av årsmodell 2009 och 2010, uppfyller inte skall-kravet på knivbredd. Förfarandet ansågs strida mot LOU. Förvaltningsrättens dom har inte överklagats.

Med hänsyn till vad som numera upplysts måste anses att Zambonimaskinerna uppfyller ställt skall-krav på snökapacitet.

Förvaltningsrätten har i sin tidigare dom funnit att samtliga Zamboni-maskinerna inte uppfyller skall-kravet på att chassi och kälke skall vara av rostfritt material. Förvaltningsrätten finner inte skäl för att nu göra en annan bedömning.

Förvaltningsrätten har i tidigare dom även funnit att två Zambonimaskiner, modell 552 av årsmodell 2009 och 2010, inte uppfyller skall-kravet på knivbredd. Malte Månson AB:s anbud uppfyller därmed inte samtliga skall-krav. Grundregeln är att anbudsgivare som inte uppfyller skall-kraven ska uteslutas.

Förvaltningsrätten anser således att Malte Månson AB inte har visat att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Carl-Gustaf Juhlin



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 var till 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 3109/1D LOU