



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2015-08-20
Meddelad i
Växjö

Mål nr
1659-15

SÖKANDE

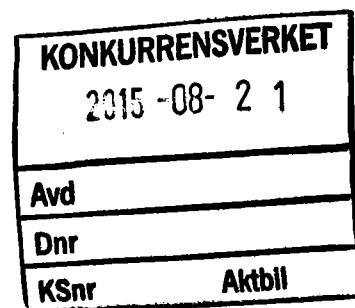
Haglund Shipping AB, 556323-4615
Storgatan 2 A
272 31 Simrishamn

MOTPART

Region Blekinge
Valhallavägen 1
371 41 Karlskrona

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Haglund Shipping AB:s ansökan om överprövning enligt LOU.

Dok.Id 116240

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 42 351 03 Växjö	Kungsgatan 8	0470-56 02 00 E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se	0470-255 02	måndag – fredag 08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Region Blekinge har genomfört en upphandling av skärgårdstrafik 2015-2017 i Karlskrona kommun, åretruntrafik båtpendeln Sturkö-Trossö-Verkö och sommartrafik Trossö-Aspö-Haslö. Genom tilldelningsbeslut den 12 maj 2015 har Region Blekinge beslutat att anta anbudet lämnat av Affärsverksamheten Karlskrona AB (Affärsverken). Upphandlingen har genomförts genom ett förenklat förfarande.

Haglund Shipping AB (Haglund Shipping) ansöker om överprövningen då de anser att den aktuella upphandlingen och tilldelningsbeslutet strider mot kraven i förfrågningsunderlaget genom att godkänna Affärsverkens anbud och att de därigenom kommer att lida ekonomisk skada genom att deras anbud ej antogs.

Region Blekinge bestrider samtliga yrkanden.

VAD PARTERNA ANFÖRT*Haglund Shipping*

I Region Blekinges förfrågningsunderlag har det ställts åtta punktvisa krav på entreprenören för att delta i upphandlingen. En grundläggande förutsättning för att kunna delta i upphandlingen måste vara att man bevisligen visar att man äger eller disponerar det fartyg med vilket man kommer att utföra den trafik som upphandlingen avser. Anbudet ska enligt förfrågningsunderlaget innehålla ett flertal uppgifter om offererad skärgårdsbåt, vilket utgör en detaljerad kravlista med upplysningar om den offererade skärgårdsbåtens tekniska kapacitet, där 11 kap. LOU är tillämpligt. Affärsverken har i allmänna ordalag, som är baserade på uppgifter i officiella tillgängliga handlingar, beskrivit en båt bland många andra båtar som kan

vara lämplig för trafiken. Affärsverken har inte i sitt anbud visat ifall man äger fartyget eller disponerar/förfogar över båten till det ändamål som upphandlingen beskriver, utan man har endast visat på en båt som kan vara ett bra alternativ. Affärsverken har heller inte redovisat om det finns kommunala beslut om inköp, förhyrning eller ombyggnad av fartyg för den verksamhet som deras lämnade anbud avser.

Affärsverken har heller inte i sitt anbud nämnt om det erfordras några beslut om detta inom kommunen eller inom det egna bolaget och inom kommunens moderbolag. Även genom detta har Affärsverken underlåtit att redovisa förutsättningar för hur man disponerar offererad båt. Vid undersökning av Affärsverkens koppling till Karlskrona kommun framgår att Affärsverken med dotterbolag är helägt av Karlskrona kommun. Vid tidpunkten för anbudets inlämnande fanns inte något aktuellt ärende angående inköp av passagerarbåt. Ett sådant inköp skulle dessutom med iakttagande av kommunens regelverk kräva en handläggningstid på åtskilliga månader. Tilldelningsbeslutet har därmed fattats på felaktiga grunder.

Affärsverksamheten har också informerat att bolaget huvudsakligen arbetar inom fyra affärsområden – värme, renhållning, båttrafik och stadsnät. Beträffande båttrafik säger bolaget att man bedriver en omfattande turist- och beställningstrafik med egna båtar samt en hyrd båt från Karlskrona kommun och att man dessutom är entreprenör åt Region Blekinge avseende reguljärtrafiken. I anbudsinformation har Affärsverken helt undanhållit omsättningssiffror och resultat beträffande båttrafik medan man för de andra områdena har gett en omfattande detaljinformation. Det framgår inte några uppgifter om ekonomin för Affärsverkens båttrafik i de bokslut som lämnats in med anbudet. Den 29 januari 2015 fattade kommunfullmäktige i Karlskrona kommun beslut om att avkastningskravet för affärsområdet båttrafik i Affärsverken skulle sänkas från gällande 5 procent till 0 procent åren 2015-2017. Liknande beslut har fattats under föregående fyraårspe-

riod. Sådana stora skattesubventioner tyder klart på att affärsområdet inte har ekonomiska förutsättningar att bedriva sin verksamhet och därmed kunna fullgöra uppdraget enligt anbudsförutsättningarna. Affärsverken har underlåtit att i anbudet ge information om bolagets ekonomiska förutsättningar att fullgöra uppdraget. Tilldelningsbeslutet har även på denna grund fattats på felaktiga grunder.

Region Blekinge

Region Blekinge har i förfrågningsunderlaget ställt upp vissa krav avseende båt och eventuell reseverbåt. Affärsverken har i sitt anbud angett att samtliga krav i förfrågningsunderlaget uppfylls. Det har inte ställts upp några krav på att anbudsgivare redan i anbudsskedet ska äga eller disponera/förfoga över offererad båt. Det har heller inte ställts upp några krav om att kommunala bolag ska ange om det erfordras några beslut om inköp, förhyrning eller ombyggnad av fartyg för den verksamhet som anbudet avser. Det har heller inte satts upp några krav om att kommunala bolag ska ange "ifall det erfordras några beslut om detta inom kommunen eller inom det egna bolaget och inom kommunens moderbolag". Affärsverken har vidare i sitt anbud bifogat årsredovisningar avseende 2013 och 2014 samt registreringsbevis från Bolagsverket. Det har även inhämtats uppgifter från Skatteverket avseende Affärsverken. Bedömningen efter att ha granskat de nämnda dokumenten är att bolaget uppfyller kravet att "Entreprenören ska ha tillräckliga ekonomiska förutsättningar för att fullgöra uppdraget. Affärsverken har tillräckliga ekonomiska resurser för att fullgöra uppdraget. Affärsverken uppfyller samtliga i förfrågningsunderlaget ställda krav. Affärsverken har inte väsentligt underlåtit att lämna begärda uppgifter och har inte lämnat felaktiga uppgifter i sitt anbud.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET*Tillämpliga bestämmelser*

Enligt 16 kap. 4 § LOU får allmän förvaltningsdomstol efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada överpröva en upphandling.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först efter rättelse har gjorts, 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 har lidit eller kan komma att lida skada.

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.

Underlåtit att lämna begärda uppgifter eller lämnat felaktiga uppgifter

I punkten 4.2 i förfrågningsunderlaget anges att anbudet ska innehålla följande moment: Uppgift om offererad skärgårdsbåt för enligt följande:

- Byggår
- Längd
- Djupgående
- Tillåtet antal passagerare (minst 40)
- Marchfart minst (15 knop)
- Tillgänglighetsanpassning
- Beskrivning av skärgårdsbåtens allmänna lämplighet för trafiken
- Uppgifter om att båten är godkänd för att bedrivas i den upphandlande trafiken enligt gällande lagstiftning

- Att skärgårdsbåten uppfyller gällande miljökrav samt som drivmedel lägst har diesel miljöklass 1 (Mk1).

I punkten 5.7 (6) i förfrågningsunderlaget anges att:

- Entreprenören får inte vid ansökan om deltagande i upphandlingen i väsentligt avseende ha underlåtit att lämna begärda uppgifter eller lämnat felaktiga uppgifter.

Haglunds Shipping har anfört att Affärsverken har underlåtit att beskriva hur man disponerar över offererad båt och att tilldelningsbeslutet därmed fattats på felaktiga grunder. Region Blekinge har anfört att Affärsverken inte har underlåtit att lämna begärda uppgifter utan att de uppfyller samtliga ställda krav.

Förvaltningsrätten anser inledningsvis inte att listan i punkten 4.2 i förfrågningsunderlaget är att ses som en sådan kravlista på teknisk kapacitet enligt 11 kap. LOU som Haglund Shipping har gjort gällande. Detta då kraven avser den offererade skärgårdsbåten och inte leverantören, vilket reglerna i 11 kap. LOU avser. Något krav på att Affärsverken måste visa i sitt anbud att de förfogar över båten i enlighet med reglerna i 11 kap. LOU är därmed inte tillämpligt. Frågan i målet är då vidare om det finns ett krav i förfrågningsunderlaget på att anbudsgivare redan i anbudsskedet ska äga eller föfoga/disponera över offererad båt. Förvaltningsrätten anser inte att det utifrån förfrågningsunderlaget går att utläsa att det finns ett sådant krav. Förvaltningsrätten bedömer mot bakgrund av detta att Region Blekinge har haft fog för sin bedömning att den offererade skärgårdsbåten som Affärsverken har angett i sitt anbud uppfyller de krav som ställts i förfrågningsunderlaget. Något brott mot grundläggande principer eller bestämmelser i LOU har därmed inte skett på den grunden som skulle kunna föranleda ett ingripande i upphandlingen.

Tillräckliga ekonomiska förutsättningar

I punkten 4.2 i förfrågningsunderlaget framgår att anbudet ska innehålla följande moment:

- En utredning (förklaring) eller annan information (ex årsredovisning) som styrker att anbudsgivaren har en stabil ekonomisk och finansiell ställning.

I punkten 5.8 i förfrågningsunderlaget anges att:

- entreprenören för att få delta i upphandlingen, ska ha tillräckliga ekonomiska förutsättningar för att fullgöra uppdraget.

Haglund Shipping har gjort gällande att Affärsverken inte har visat att de har tillräckliga ekonomiska förutsättningar för att fullgöra uppdraget genom att ha undanhållit omsättningssiffror och resultat beträffande affärsområdet båttrafik. Region Blekinge å andra sidan anser att Affärsverken, uppfyller kravet i såväl punkten 4.2 som punkten 5.8 i förfrågningsunderlaget, då de har bifogat årsredovisning samt registreringsbevis från bolagsverket i sitt anbud som visar på tillräckliga ekonomiska förutsättningar.

Förvaltningsrätten anser inte att det går att utläsa av förfrågningsunderlaget att det är krav på att anbudet ska innehålla några särskilda uppgifter om ekonomiska förutsättningarna för just båttrafik, utan kravet är mer generellt utformat sett till de ekonomiska förutsättningarna för anbudsgivarens verksamhet i sin helhet. Utifrån det underlag som kommit in i målet bedömer förvaltningsrätten att Region Blekinge har haft fog för sin bedömning att Affärsverken uppfyller kravet vad gäller de ekonomiska förutsättningarna. Något brott mot de grundläggande principer eller någon annan bestämmelse i LOU har inte heller skett på den här grunden som skulle kunna föranleda ett ingripande i upphandlingen.

Sammanfattning

Mot bakgrund av det ovan anförda anser förvaltningsrätten sammanfattningsvis att Haglund Shipping inte har gjort sannolikt att Region Blekinge har brutit mot de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse enligt LOU på de i målet anförda grunderna. Det finns därmed inte skäl för ingripande enligt 16 kap. 6§. LOU. Detta trots att Haglund Shipping har lidit skada eftersom de förlorade upphandlingen där det endast fanns två anbudsgivare. Haglund Shippings ansökan ska därför avslås.

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

Elisabeth Lewin

Föredragande: Michelle Åbergh



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. 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 anlitar 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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.

