



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2018-08-29
Meddelad i Växjö

Mål nr
2744-18

SÖKANDE

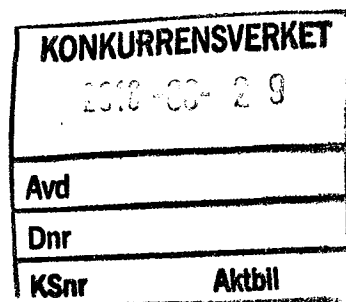
Sällströms Bil AB

MOTPART

Karlshamns kommun
Upphandlingsenheten

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Sällströms Bil AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 185469

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
Telefax
0470-255 02
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se
www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

YRKANDEN M.M.

Karlshamns kommun (kommunen) har genomfört en upphandling avseende ramavtal för köp av nya fordon (dnr UH-2017-198). Upphandlingen har genomförts som ett öppet förfarande enligt LOU. Upphandlingen skulle resultera i tecknande av tre ramavtal för respektive fordonsgrupp - Personbilar Biogas (grupp 1), Transportfordon (grupp 2), Personbilar El (grupp 3). Vid anbudstidens utgång hade fem anbud inkommit. Det anbud med bästa förhållandet mellan pris och kvalitet enligt utvärderingsmodell i upphandlingsdokumentet avsågs att antas. Genom tilldelningsbeslut antogs Aktiebolaget Sven Jeppsson för grupp 1 och 2 och Johan Ahlberg Bil AB för grupp 3. Sällströms Bil AB:s anbud har förkastats då det inte ansetts uppfylla ett obligatoriskt krav i förfrågan.

Sällströms Bil AB (Sällströms Bil) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar, som det får förstås, att upphandlingen ska rättas. Sällströms Bil anför bl.a. följande. De anser att den lösning som erbjudits för att uppfylla servicekravet till fullo är i förening med kravspecifikationen. Med motiveringen att stilleståndstiden ska minimeras svarar kommunen att det i praktiken löses med lånebil, vilket är fallet. Skulle detta eventuellt medföra någon form av fördröjning bör det med stor marginal kompenseras av den besparing på fordonspriset som deras offererade bilar medför. Det anges i upphandlingen att ca 160 fordon är aktuella för avrop under de närmaste två åren. Differensen mellan antaget anbud 350 559 kr och deras anbud 319 870 kr blir då $160 \text{ fordon} \times 30\,689 \text{ kr} = 4\,910\,240 \text{ kr}$ under en tvåårsperiod. Vid en förlängning om två år blir besparingen det dubbla beloppet.

Kommunen bestrider bifall till Sällströms Bils ansökan om överprövning och anför bl.a. följande. Anbudet från Sällströms Bil uppfyller inte kravet i skakrav 3.5 på att service ska kunna utföras i Karlshamn. Deras anbud har därför rätteligen lagts åt sidan i utvärderingen. Kommunen har inte haft an-

ledning att pröva om den lösning som Sällströms Bil har angivit uppfyller kravspecifikationen. De uppgifter Sällströms Bil hänvisar till inkom först efter en begäran om förtydligande. Av mejlväxlingen i begäran om förtydligande framgår att den lösning som Sällströms Bil hänvisar till inte var känd redan vid tiden för inlämnandet av anbudet. Deras svar får därmed anses utgöra nya uppgifter och inte ett förtydligande. Det skulle strida mot likabehandlingsprincipen om kommunen i sitt beslut tog i beaktande de nya uppgifter som lämnats, då det skulle innebära att Sällströms Bil fick fler dagar på sig än övriga anbudsgivare för att utforma sitt anbud. I sitt svar på begäran av förtydligande åberopar de ett annat företags kapacitet, något som inte framgår av deras anbud och som talar för att det är fråga om nya uppgifter och inte ett förtydligande inom ramen för 4 kap 9 § LOU. Kommunen har inte haft något annat val i utvärderingen än att bortse från de nya uppgifterna och endast beakta de uppgifter som framgår av Sällströms Bils anbud. Då Sällströms Bils anläggning är belägen i Olofström uppfyller de inte ska-krav 3.5 på att service samt däckbyten ska kunna utföras i Karlshamn. Mot bakgrund av detta har Sällströms Bils anbud förkastats.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

I 20 kap. 6 § LOU anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Av 4 kap. 9 § LOU framgår att en upphandlande myndighet får tillåta eller begära att en leverantör rättar en felskrivning, felräkning eller något annat fel i en handling som har getts in av leverantören. Myndigheten får också tillåta eller begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar en sådan handling. En sådan åtgärd ska vara förenlig med principerna om likabehandling och öppenhet.

Av likabehandlingsprincipen följer att en anbudsansökan eller ett anbud som utgångspunkt inte får ändras efter det att tidsfristen för att ge in handlingen har löpt ut. Av 4 kap. 9 § LOU följer att ingivna handlingar kan förtydligas och kompletteras. Bestämmelsen bör dock tillämpas restriktivt. Helt nya sakuppgifter kan inte tillföras ett anbud genom en komplettering eller ett förtydligande. Gemensamt för termerna förtydliga och komplettera är att det inte handlar om att ersätta tidigare lämnade uppgifter med nya utan om att konkretisera dem på något sätt (prop. 2015/16:195 sida 977).

I en överprövningsprocess gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig, på ett tydligt sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på. Domstolens prövning är begränsad till de omständigheter som parten har åberopat (jfr RÅ 2009 ref. 69). Det är således Sällströms Bil som har att visa att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att Sällströms Bil har lidit eller riskerar att lida skada till följd av detta.

Av upphandlingsdokumentets skakrav punkt 3.5 framgår att ”Service av fordonet samt däckbyte ska kunna utföras i Karlshamn”. Sällströms Bil har i sitt anbud under punkten 3.5 angett att kravet uppfylls. Under punkten 2.1 har Sällströms Bil i sitt anbud angett att ”Offererade bilar och tillbehör kommer att levereras i Karlshamn, Service samt däckhantering är inget krav från oss att utföras på vår anläggning”. Enligt tilldelningsbeslutet har kommunen, då de bedömt att Sällströms Bils lämnade svar kunnat anses vara

motstridiga, begärt ett förtydligande om var service och däckbyte ska kunna utföras i Karlshamn avseende offererade fordon. Enligt utredningen i målet har Sällströms Bil i e-post den 11 juni 2018 inkommit med ett svar som lyder: "Hjulbyte och förvaring ska ske hos Euromaster Åke Perssons Vulk i Karlshamn. Där kommer också lånebil att placeras. Vid service och reparationer bokas detta centralt hos oss i Olofström men bilen lämnas vid däckverkstaden där då lånebilen finns sedan hämtar vi och lämnar bilen efter utfört arbete och meddelar via sms att den kan hämtas där." Av de administrativa föreskrifterna i upphandlingsdokumentet framgår att anbud ska vara den upphandlande myndigheten tillhanda senast den 5 juni 2018.

Kommunen har således begärt ett förtydligande av Sällströms Bils anbud. Sällströms Bil har efter anbudstidens utgång svarat kommunen att däckbyte kommer att ske på firma i Karlshamn men att de vid service kommer att tillhandahålla en lånebil. Enligt förvaltningsrättens mening är det fråga om nya uppgifter och inte ett förtydligande inom ramen för 4 kap 9 § LOU. Sällströms Bil uppfyller därmed inte det obligatoriska kravet under punkten 3.5 om att service ska kunna utföras i Karlshamn. Det som Sällströms Bil anfört angående kommunens beslut att förkasta deras anbud visar enligt förvaltningsrättens mening inte att kommunen förfarit i strid med någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i LOU. Sällströms Bils ansökan om överprövning av aktuell upphandling ska därför avslås.

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

Per Hansson
rådman

Föredragande: Susanne Rehnström



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,

5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

