



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredragande: Lena Lundblad

DOM
2014-03-13
Meddelad i
Växjö

Mål nr
418-14

SÖKANDE

Creab Säkerhet AB, 556837-8078
Ölandsgatan 5
371 33 Karlskrona

MOTPARTER

1. Karlshamns kommun
374 81 Karlshamn

2. Karlshamnsbostäder AB
Box 53
374 21 Karlshamn

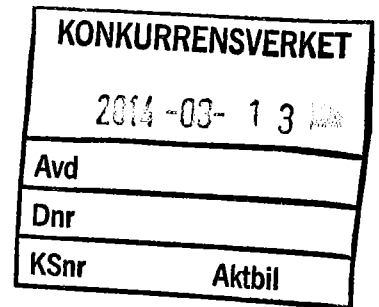
3. Karlshamnsfastigheter AB
c/o Karlshamns kommun
374 81 Karlshamn

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Creab Säkerhet AB:s ansökan om överprövning.



Dok.Id 87432

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: fva@dom.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Karlshamns kommun, Karlshamnsbostäder AB och Karlshamnsfastigheter AB (kommunen) har genomfört en upphandling av passagesystem, porttelefon, lås, nycklar och handtag. Upphandlingen har genomförts i enlighet med ett öppet förfarande enligt LOU. Enligt tilldelningsbeslut den 29 januari 2014 har Blekinge Lås & Larmteknik AB tilldelats kontraktet.

Creab Säkerhet AB (Creab) ansöker nu överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen rättas på så sätt att kommunen åläggs att göra om förfrågningsunderlaget i sin helhet. Till stöd för sin talan anför Creab huvudsakligen följande. I förfrågningsunderlaget anges att kostnad för flytt av eventuella behörighetsavtal på nycklar hos nuvarande leverantör ska bekostas av kommande leverantör. Creab anser att kommunen genom sitt krav bryter mot LOU. Genom kommunens agerande har leverantörerna inte längre samma förutsättningar för lämnande av anbud. Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke diskriminerande sätt. Kommunens sätt att genomföra upphandlingen medför att Creab lidit eller kan komma att lida skada då förutsättningarna inte varit likvärdiga och anbudsgivarna inte haft ett likvärdigt underlag att beräkna sitt anbud på. Kostnader som tillkommer för flytt av cirka 120 behörighetsavtal till annan leverantör uppskattas till en total kostnad om 125 000 kr – 135 000 kr. Kostnaden av flytt av behörighetsavtal kan aldrig bli en förhandlingssak mellan leverantör och fabrikant, då det är kommunen och dess bolag som är systemägare till samtliga låssystem.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan och anför bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget anges att timpriset ska inkludera eventuella kostnader för flytt av behörighetsavtal. Vid efterbeställning av nycklar och extranycklar som tillverkats av patenterade och mönsterskyddade nyckelämnen krävs ett godkänt och registrerat behörighetsavtal som tecknas mellan återförsäljare och tillverkare (ASSA). Avtalen reglerar ansvaret för tillägg och

efterservice samt efterbeställning och aktivering av nycklar som tillverkats av patenterade och mönsterskyddade nyckelämnen. Upphandlande myndigheter har varit transparenta och har inte frångått anbudsunderlaget med vilka kriterier och förutsättningar som kommer att ligga till grund för tilldelning av kontrakt. Kostnaden för flytt av det antal avtal som beställarna har (120 st.) beräknas till ca 100 – 150 kr per avtal. Kostnaden för flytt av behörighetsavtal är en förhandlingssak mellan leverantör och fabrikant.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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 följer att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan 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.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Creab gör gällande att kommunens agerande innebär att leverantörerna inte kan lämna anbud på lika villkor eftersom kostnad för flytt av eventuella

behörighetsavtal på nycklar hos nuvarande leverantör ska bekostas av kommande leverantör. Den omständigheten att eventuella kostnader kan drabba en ny leverantör som inte redan innehar kontraktet är enligt förvaltningsrättens bedömning inte skäl nog för att anse att förfrågningsunderlaget bryter mot likabehandlingsprincipen.

Vad Creab har anfört visar inte heller varför förfrågningsunderlagets utformning har medfört skada eller risk för skada för just Creab och bolaget har inte heller konkretiserat skadan (jfr Högsta förvaltningsdomstolens dom den 1 juli 2013 i mål nr 96-13). Eftersom Creab varken har anfört något som medför skäl för ingripande enligt LOU eller gjort sannolikt att bolaget lidit eller kan komma att lida skada, saknas det skäl att vidta åtgärder enligt 16 kap. 6 § LOU. Creabs begäran om överprövning ska därför avslås.

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

Jan Käll



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. 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 nå 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 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.