



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**
Enhet 2

DOM
2011-06-30
Meddelad i
Jönköping

Mål nr
2886-11 E
Fiskal 2:5

KONKURRENSVERKET	
2011-07-01	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

Toab Miljö AB, 556459-6640
Sven Källfelts gata 204
426 71 Västra Frölunda

Ombud: Advokaten Per Söderkvist
Advokatbyrån Eriksson & Bengtsson AB
Åsbogatan 8, 3 tr
503 36 Borås

MOTPART

Mariestads kommun
Tre kommuner i Samarbete/Tekniska förvaltningen
542 86 Mariestad

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förordnar att upphandlingen av
”Nybyggnad av offentliga toaletter, Mariestads kommun” ska göras om.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Tekniska förvaltningen i Mariestads kommun genomför för tre kommuner
i samarbete – Mariestad, Töreboda och Gullspång – upphandling av ny-
byggnad av offentlig toalett med dnr TN2011/0126. Inbjudan att lämna
anbud upprättades den 13 april 2011. Upphandlingen genomförs som en
förenklad upphandling enligt 15 kap. LOU. Genom tilldelningsbeslut den
31 maj 2011 beslutade kommunen att anta anbud från annan leverantör.

Toab Miljö AB yrkar att upphandlingen ska göras om och anför i huvudsak
följande. I inbjudan till anbud ange att leverans skulle ske senast vecka 21,

Dok.Id 41488

Postadress Box 2201 550 02 Jönköping	Besöksadress Östra Storgatan 33 A	Telefon 036-15 65 00 E-post: forvaltningsratten@jonkoping@dom.se	Telefax 036-15 66 55	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
---	---	---	--------------------------------	---

om detta inte var möjligt skulle tidigast möjliga leverans anges. I utvärderingen anges att ett krav varit att toaletterna skulle vara på plats inför turistsäsongen. Detta krav framgår inte av tekniska förvaltningens inbjudan. Det framgår inte heller att leveranstid är ett utvärderingskriterium som skulle vägas mot priset. I vart fall framgår inte vilken vikt leveranstiden i så fall skulle ges i förhållande till priset. Utvärderingen av anbuden har skett med hänsyn till en bedömningsgrund som anbudsgivarna i förväg inte fått reda på. Tekniska förvaltningens höga värdering av en mycket kort leveranstid har vidare varit konkurrensbegränsande. Det är normalt omöjligt för samtliga leverantörer att leverera en toalettbyggnad inom en vecka. Offentliga toalettbyggnader kan inte hållas i lager utan tillverkas efter beställning. Krav på en onormalt kort leveranstid missgynnar de leverantörer som inte av en slump råkar ha toalettbyggnader i lager. Tekniska förvaltningens höga värdering av en några kortare veckors leveranstid har inte heller varit proportionerlig med hänsyn till att offentliga toaletter är dyra och att de normalt ingår i en långsiktig planering samt att de har en livslängd på flera tiotals år. Som inbjudan har utformats har priset varit det enda synbara och mätbara kriteriet vid upphandlingen.

Mariestads kommun medger att upphandlingen ska göras om och anför att på grund av fel och brister i förfrågningsunderlaget kommer kommunen att göra om upphandlingen.

DOMSKÄL

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

Av 15 kap. 16 § LOU framgår att en upphandlande myndighet ska anta antingen

1. det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för den upphandlande myndigheten, eller
2. det anbud som har lägst pris.

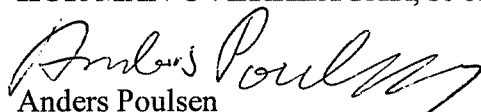
Enligt 16 kap. 1 § LOU får en leverantör som anser sig ha lidit skada eller kunna komma att lida skada i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt 5 eller 15 §§ (ansökan om överprövning).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och det har medfört att leverantören har eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 5 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Tekniska förvaltningen i Mariestads kommun har vid utvärderingen av anbuden anfört att ett krav var att de offentliga toaletterna skulle vara på plats inför turistsäsongen och att en snabb leveranstid värderats högst i upphandlingen. Av inbjudan till anbud framgår inte att leveranstiden skulle värderas högst i upphandlingen eller att det fanns krav på att toaletterna skulle vara på plats före turistsäsongen. Upphandlingen har därför inte uppfyllt kraven på öppenhet och det kan också med fog ifrågasättas om kravet på en så snabb leverans som det är fråga om i detta fall är proportionerligt utifrån det som upphandlas. Liksom parterna samstämmt uppgett finns på grund av fel och brister i förfrågningsunderlaget skäl att göra om upphandlingen. Eftersom den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande bestämmelserna i LOU och då detta har medfört skada för Toab Miljö AB, ska ansökan om överprövning bifallas.

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


Anders Poulsen