



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I VÄXJÖ**

Föredragande:  
Carin Gunnarsson

**DOM**  
2012-10-26  
Meddelad i  
Växjö

Mål nr  
3127-12

**SÖKANDE**

Farmartjänst Älmhult ek.för., 769616-4271  
Väraberga 11  
343 97 Älmhult

**MOTPARTER**

1. Älmhults kommun  
Box 500  
343 23 Älmhult

2. Wärkstanpatrik AB, 556526-4164  
Danska vägen 3  
343 31 Älmhult

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2012-10-26	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten bifaller Farmartjänst Älmhult ek.för. ansökan och förordnar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att utvärderingen görs om, varvid anbudet från Wärkstanpatrik AB inte ska beaktas.

Dok.Id 58633

**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.**

Älmhults kommun (kommunen) har genomfört en upphandling avseende flyttjänster. Enligt tilldelningsbeslut den 21 augusti 2012 har kommunen beslutat att anta anbud från Wärkstanpatrik AB (Wärkstanpatrik).

Farmartjänst Älmhult ek.för. (Farmartjänst) ansöker om överprövning och anför följande. Kommunen har inte följt uppställda krav. Enligt skallkravet i punkt 3.4.1 ska leverantören snabbt tillhandahålla personal och kunna utföra flera flyttningar vid samtida behov. Wärkstanpatrik, som är ensamföretagare, har svarat att han hyr in personal vid behov. Kommunen uppger att några beviskrav inte har ställts i frågan. Farmartjänst var dock tvungna att förklara hur de skulle lösa detta både per telefon och mail. Det är även ett skall-krav att leverantören har en komplett försäkring där även godset är försäkrat. Anbudsgivare måste ha en tilläggsförsäkring på sin företagsförsäkring vid flytt av bohag. Wärkstanpatrik har uppgett att bolaget inte anskaffar någon specialförsäkring innan bolaget får ett uppdrag. Wärkstanpatrik har inte uppfyllt skall-kravet då det efterfrågas en försäkring som även täcker godset. Farmartjänst har en godkänd försäkring. Under punkt 4.3.1 har Wärkstanpatrik angett 0 kr som pris för hyra av 10 timmar för lätt fordon. Vid övriga flyttningar efterfrågas släp och dragbil. Här finns kostnad hos alla anbudsgivare. Dessa kostnader bör beaktas. Punkten 4.3.1 är felformulerad. Farmartjänst har svarat på vad det kostar per timme att de flyttar med ett lätt flyttfordon och inte vad det kostar för kommunen att hyra fordon av dem. Farmartjänst har inget tillstånd att hyra ut fordon, då måste även de ange 0 kr om frågan gäller hyra enbart av bil.. Som referens är en kund (DANX) godkänd. Denna speditör har förmodligen själv ekonomisk vinning av de utförda arbetena och kan inte anses som kund då det efterfrågas kundreferenser.

Älmhults kommun motsätter sig bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Vad gäller kundreferenser var det inget krav att referenten inte får ha "ekonomisk vinning" av det nämnda uppdraget. Det ligger inte i kommunens uppdrag att kontrollera att leverantörens anbud är rätt om det inte finns en stark misstanke om att uppgifterna är felaktiga. Således finns det ingen anledning för kommunen att inte godkänna de i tilldelningsbeslutet nämnda referenserna. Wärkstanpatrik bekräftar under punkt 3.4.1 att leverantörens företag har förmåga att utföra flera flyttningar samtidigt. Kommunen har inte ställt några beviskrav hur anbudsgivare kan utföra de olika typerna av flytt. Kommunen begärde i kompletteringen av Farmartjänst en bekräftelse av punkterna 1-4 i punkten 3.4.1. Kommunen efterfrågade Wärkstanpatriks anbud på 0 kr för "hyra av 10 timmar lätt flyttfordon" vilket besvarades med att bolaget inte sysslar med hyrbilar. I telefonsamtal den 29 juni 2012 förtydligade kommunen att de inte vill hyra en bil för eget bruk, utan de vill hyra tjänsten med lätt flyttfordon. Om Wärkstanpatrik offererar 0 kr för tjänsten av lätt fordon kommer det att betalas 0 kr för denna post. Wärkstanpatrik höll vid sin budgivning ändå fast vid 0 kr för det efterfrågade priset. Således uppfattade kommunen att alla anbudsgivare har förstått och svarat rätt på det efterfrågade priset. Anbudsgivarna är fria att offerera vilka priser de vill. Efter kommunens påpekande att en komplett försäkring är ett skall-krav och en kopia av försäkringen ska bifogas, skickade Wärkstanpatrik en kopia av försäkringsbrevet för ansvarsförsäkringen. Kommunen har gett alla anbudsgivare möjlighet att komplettera och förtydliga sina anbud. Farmartjänst har kompletterat sitt anbud med telefonnummer till kontaktperson som inte angivits i anbudet. Farmartjänst har även lämnat förtydliganden avseende ålder på sina fordon samt avseende varuvagnar. Kommunen har likabehandlat alla anbudsgivare och alla anbudsgivare har uppfyllt alla ställda skall-krav. Av komplettering från Wärkstanpatrik framgår att bolaget kompletterat sitt anbud med telefonnummer till referenser, försäkring och priser.

Wärkstanpatrik motsätter sig bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Wärkstanpatrik är ett aktiebolag som helt ägs av Patrik Carlsson. Patrik Carlsson är inte anställd av DANX utan har ett kontrakt med DANX liknande det som kommunen nu upphandlar. Bolaget har logotypen DANX på ett av sina fordon enligt avtal och då de betalar mer om bilen är textad. Wärkstanpatrik är ett enmansföretag, vilket innebär att personal hyrs in då det behövs eller anställs efter behov. I dagsläget kan Wärkstanpatrik hyra in Farmartjänst eller något annat företag som också sysslar med flytt hjälp. Detta verkar vara oväsentligt enligt förfrågningsunderlaget så länge bolaget intygar att lösningar finns för att lösa flera uppdrag parallellt. Wärkstanpatrik har de försäkringar som i dagsläget är nödvändiga för flytt- och budkörning, då detta är bolagets huvudsyssla. Av förtydligande till kommunen kring denna fråga framgår att om ytterligare krav ställs kommer bolaget att uppfylla dem. Wärkstanpatrik har även trafiktillstånd, vilket dock inte ingick i förfrågningsunderlaget. Wärkstanpatrik hyr inte ut lätt flyttfordon utan personal, varför bolaget angivet 0 kr i anbudet.

#### 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 framgår 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 upp-

handlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

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. 6 § 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 enheten brutit mot LOU.

I det aktuella förfrågningsunderlaget anges i punkt 3.4.1 följande.

Leverantören skall inneha resurser, kompetens och erfarenhet (bl.a. antal anställda, fordonspark) för att utföra:

- 1) flyttningar av varierande storleksordning under iakttagande av stor försiktighet och fackmannamässighet,
- 2) vid behov akut flytthjälp,
- 3) vid behov flyttningar kvällstid och helger,
- 4) vid behov flera flyttningar samtidigt.

Detta skall bevisas med en kortfattad beskrivning av leverantörens företag, inkl. bekräftelse av punkt1-4.

Leverantören skall ha erfarenhet från tidigare utförda uppdrag av liknande art och omfattning utförda under de senaste tre åren.

Detta skall styrkas med en kortfattad beskrivning av 3 färdigutförda uppdrag (värde över 30 000 sek per uppdrag) av olika kunder, där också kontaktperson och telefonnummer nämns.

Av punkt 3.5 i förfrågningsunderlaget framgår att leverantören håller en komplett försäkring som skall ersätta skada som åsamkas egen verksamhet (egendom, personal m.m.) och köparen eller tredje man mot vilken köpa-

ren svarar. Försäkringsbrev skall bifogas. Av punkt 4.3.1 framgår att samtliga priser skall offereras i SEK exklusive moms och inkludera alla nödvändiga kostnader för utförande av uppdraget (t.ex. framkörningsavgift). Bl. a. skall pris lämnas för hyra av 10 timmar lätt flyttfordon (upp till 3 500 kg, utan personal).

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller samtliga förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. skall-krav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Kraven måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet.

Fråga i målet är om Wärkstanpatriks anbud uppfyller i förfrågningsunderlaget ställda skall-krav.

Av förfrågningsunderlaget framgår att leverantören skall ha en komplett försäkring som skall ersätta skada som åsamkas egen verksamhet och köparen eller tredje man mot vilken köparen svarar. Försäkringsbevis skall bifogas.

Wärkstanpatrik har till sitt anbud bifogat försäkringsbrev för fordon, budbil. I komplettering från Wärkstanpatrik uppges att bolaget inte anskaffar någon extra specialförsäkring innan bolaget fått uppdraget. Wärkstanpatriks anbud innehöll således inte en sådan komplett försäkring, som utgör ett skall-krav enligt förfrågningsunderlaget. Inte heller uppfyllde Wärkstanpatriks anbud, vid anbudstidens utgång, skall-kravet att försäkringsbrev skulle bifogas till anbudet.

Genom att utvärdera Wärkstanpatriks anbud, trots att detta inte uppfyller samtliga ställda skall-krav, har kommunen brutit mot de grundläggande

principerna i 1 kap 9 § LOU. Den omständigheten att Wärkstanpatrik efter påpekande från kommunen, och efter anbudstidensutgång, inkommit med kopia av försäkringsbrev avseende ansvarsförsäkring påverkar inte denna bedömning.

Farmartjänst har lidit eller kan komma att lida skada genom kommunens agerande. Förutsättningar föreligger därför att bifalla Farmartjänsts ansökan om överprövning. Med hänsyn till att konstaterade brister inte kan anses hänförliga till upphandlingens konkurrensuppsökande skede, får rättelse anses vara en lämplig och tillräcklig åtgärd. Upphandlingen ska således rättas på så sätt att anbudsutvärderingen görs om, varvid anbudet från Wärkstanpatrik ska uteslutas.

Med anledning av förvaltningsrättens ställningstagande föreligger inte skäl att pröva de ytterligare invändningar som Farmartjänst framfört till stöd för sin begäran om överprövning.

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

Bertil Idarsson



# 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 uppge 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