



SÖKANDE

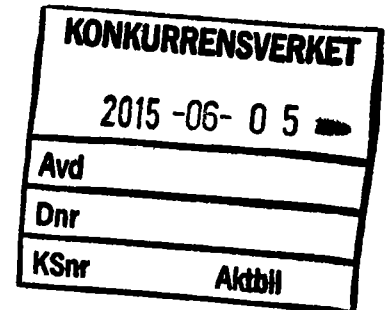
Scaniabilar Sverige AB, 556051-4621
Box 50511
202 50 Malmö

MOTPART

Svedala kommun
Kommunhuset
233 80 Svedala

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Scaniabilar Sverige AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND, YRKANDEN OCH GRUNDER

Svedala kommun genomför upphandling benämnd "Lastbil till gatukontoret i Svedala kommun". Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU. Enligt tilldelningsbeslut den 29 april 2015 ska kontrakt tilldelas Volvo Truck Center Sweden Aktiebolag (Volvo).

Scaniabilar Sverige AB (Scaniabilar) har begärt överprövning av upphandlingen och till grund för talan anfört i huvudsak följande. Volvo anger i sitt anbud att man uppfyller kravet under punkten 3.2 "Möjlighet att köra på fossilfritt bränsle typ RME". Scaniabilar anser att Volvo inte uppfyller kravet. Volvo har lämnat in att man avser att köra på ett bränsle som heter HVO. Detta bränsle finns inte certifierat i Europa, dvs. det finns ingen internationell standard. Ingen tillverkare av lastbilar har kunnat certifiera någon motor för Euro 6 pga. att man inte vet hur bränslets specifikation kommer att se ut. Kan inte Volvo visa att certifikat att motorn är godkänd för RME så bör kravet inte vara uppfyllt. Vad gäller HVO finns inget certifikat och då är den inte laglig. Begär kommunen att få möjlighet att köra på alternativt bränsle borde det ske lagligt. Volvo uppfyller inte skallkraven. Scaniabilar har offererat en motor som är certifierad att köra på RME och borde tilldelas kontaktet.

Svedala kommun har bestritt bifall till ansökan och anfört i huvudsak följande. Upphandlingen har genomförts i enlighet med LOU och i enlighet med förfrågningsunderlaget. Bolaget har inte lidit skada. En eventuell brist i upphandlingen är under alla förhållanden inte av sådan art och dignitet att åtgärd enligt 16 § LOU är motiverad. Kommunen har i förfrågningsunderlaget under punkten 3 "Krav på varan" angett krav på upphandlingsföremålet. Under rubrik 3.2 "Bil" anges ett flertal krav bl.a. följande. *Motoreffekt ca 300 hk, Emissionsnivå euro 6, Möjligt att köra på fossilfritt bränsle typ RME.* Kravet på motoreffekt har genom en komplettering av förfrågningsunderlaget ändrats till ca 400 hk. Anbudsgivare har bekräftat

att de aktuella kraven uppfylls genom att klicka "Ja" i ett elektroniskt frågeformulär. Förfrågningsunderlaget innehåller inga krav på att något certifikat eller annat bevis ska bifogas anbudet till styrkande av att kraven är uppfyllda. Volvo har klickat i att samtliga krav under rubrik 3.2 "Bil" är uppfyllda. Volvo har därtill angivit att det fossilfria bränsle som kommer att användas är HVO. HVO står för Hydrogenated vegetable oils och kan närmast jämföras med kemiskt framställd diesel. HVO-bränsle är fossilfritt. Det har inte varit ett krav att offerera RME-bränsle. RME har angetts som ett exempel på fossilfria bränslen. Kravet innebär att samtliga fossilfria bränslen accepteras. Kommunen har således förfarit korrekt genom att acceptera Volvos anbud, i vilket det fossilfria bränslet HVO har offererats. Det har inte uppställts något krav på att bränslet ska omfattas av någon internationell standard. Oaktat detta kan noteras att HVO definieras i den europeiska standarden CEN TS 15940. Kommunen har således inte heller av denna anledning haft anledning att förkasta Volvos anbud. Scaniabilar har vidare anfört att motorn inte är certifierad för Euro 6. Volvo har särskilt intygat att lastbilen som omfattas av leveransen kommer att ha en certifierad Euro 6 motor. Kommunen har således inte haft anledning att förkasta anbudet på denna grund. Volvo uppfyller de i förfrågningsunderlaget ställda kraven avseende bränsle och motor. Kommunen har därmed rätteligen kvalificerat Volvos anbud för utvärdering. Det är ostridigt att Volvo lämnat lägst pris och kommunen har därför tilldelat Volvo uppdraget. Scaniabilar har mot bakgrund härav inte visat att man lidit eller kan komma att lida någon skada.

Scaniabilar har vidare anfört följande. Korrekt är att samtliga fossilfria bränslen accepteras, varav RME är ett. Kommunen har dock inte handlat korrekt när man accepterat Volvos anbud i vilket det fossilfria bränslet HVO skulle användas. HVO är kemiskt framställd diesel som kan vara fossilfritt. Det är korrekt att det inte ställts något krav på att bränslet behöver uppfylla någon standard. För att ett bränsle ska kunna användas krävs

en standard för att motortillverkarna ska veta vad deras motorer ska fungera på och få motorn att gå som det är tänkt och så miljövänligt som möjligt. EU har därför satt en standard på motorbränsle. En sådan standard saknas på HVO i nuläget. CEN TS 15940 är ingen standard utan en teknisk specifikation. Bränslen som uppfyller denna kan lika gärna vara icke fossilfria. Det framgår tydligt hos tillverkaren att någon standard ej finns för bränslet. Kommunen har därmed gjort fel som godkänner bränslet som fossilfritt. Motorn är inte certifierad för Euro 6. Det är säkert korrekt att Volvo certifierat motorn för Euro 6 med diesel. Enligt Regulation EC number 595/2009 ska varje motor vara certifierad för det bränsle som den är tänkt att gå på. Har man inget certifikat för det bränsle som motorn ska gå på och motorn saknar certifiering på bränslet uppfylls inte kravet för Euro 6. Uppfylls inte Euro 6 får bilen inte användas i EU. Det var ett skallkrav att uppfylla Euro 6 och ha möjlighet att köra på fossilfritt bränsle.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

För att konkurrens ska kunna ske på lika villkor krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Av förfrågningsunderlaget ska framgå vilka krav

som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte uppfyller dessa krav får inte antas.

I det aktuella förfrågningsunderlaget anges under punkten 3 "Krav på varan" krav på upphandlingsföremålet. Under rubrik 3.2 "Bil" anges ett stort antal krav bl.a. följande.

Motoreffekt ca 300 hk, Emissionsnivå, Euro 6,
Möjligt att köra på fossilfritt bränsle typ RME.

Enligt förfrågningsunderlaget ska anbudsgivaren med ja eller nej ange om krav på varan accepteras alternativt uppfylls. Något krav om dokumentation för att styrka uppställda krav förekommer inte. Svedala kommun har vid sin granskning av anbudet från Volvo gjort bedömningen att de aktuella kraven, liksom övriga uppställda obligatoriska krav, är uppfyllda och att anbudet ska utvärderas. Det har inte framkommit att kommunen i denna bedömning avvikit från förfrågningsunderlaget, tagit ovidkommande hänsyn eller på annat sätt agerat i strid med LOU. Enligt förvaltningsrättens mening visar inte vad Scaniabilar anfört att Volvo inte uppfyller de aktuella kraven så som de har formulerats och att Svedala kommun brutit mot LOU genom att utvärdera och anta anbudet. I vilken mån brister kan komma att föreligga vid leverans omfattas inte av denna överprövning enligt 16 kap LOU. Vid angivna förhållanden och då Scaniabilar inte heller i övrigt anfört omständigheter som utgör grund för ingripande mot upphandlingen ska ansökan om detta avslås.

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


Jan Bratt



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 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.