



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING
 Enhet 2

DOM
 2012-02-06
 Meddelad i
 Linköping

Mål nr
 7672-11

SÖKANDE

Katrineholms Buss AB, 556727-4021
 Brunvalla 2
 641 97 Katrineholm

MOTPART

Katrineholms Kommun
 Upphandlingsenheten
 641 80 Katrineholm

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2012-02-06	
Avd.	
Dnr	
Doss	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Ansökan avslås.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Katrineholms kommun (kommunen) genomför en upphandling avseende skolskjutstransporter. Upphandlingen genomförs med ett öppet förfarande och anbud kan lämnas på del av upphandlingen. Det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet kommer att antas.

I ett beslut den 22 november 2011 tilldelades Taxi 10 000 AB delområdet 1 och 2 skolskjutsresor.

Katrineholm Buss AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen avseende delområdet 1 och 2 ska rättas på så att bolagets anbud utses till vinnande anbud.

Kommunen bestrider bifall till ansökan.

GRUNDER OCH UTVECKLING AV TALAN

Bolaget

1. Vinnande anbud har inte trafiktillstånd för buss.

Bolaget tolkar det som underförstått i anbudsunderlaget att trafiktillstånd för buss är ett krav. Idag och även i fortsättningen krävs att skolskjutsen körs till övervägande del med buss med tanke på elevunderlaget. Kommunen måste precis som Transportstyrelsen skilja på gods-, taxi- och busstrafiktillstånd. Trafiktillstånd innebär att man har särskilda kunskaper inom respektive område som är skriftligen prövat innan man utfärdar ett tillstånd. Trafiktillstånd är inte endast ett krav för att kunna bedriva trafik utan är även ett bevis på juridisk och praktisk kunskap om hur man bedriver trafik och hur den ska redovisas. Ett företag som har trafiktillstånd för t.ex. gods har inte samma förutsättningar som ett företag med busstillstånd, eftersom det rör sig om än vitt skilda grenar. Det är en självklarhet att man ska inneha tillstånd för de trafikslag man lägger anbud på. Det vinnande

företaget har inte trafiktillstånd för buss och har istället skickat med buss-
trafiktillstånd som inte är deras egna och som har blivit återkallade. – En
styrelsemedlem kan inte vara trafikansvarig, om det finns en vd. Då ska
vd:n vara trafikansvarig och det är i detta fall inte samma person.

2. Vinnande anbuds referenser bör värderas lägre.

I anbudsunderlaget står att man ska lämna referenser på liknande uppdrag.
Detta har den vinnande anbudsgivaren inte gjort. Bolaget anser av egen
erfarenhet att det är en väldigt stor skillnad på att driva taxi- jämfört med
bussverksamhet. De angivna referenserna sysslar inte med busstransporter
alls, varför referenserna inte bör tillmätas något värde beträffande buss-
transporter.

Kommunen

1. Vinnande anbud har inte trafiktillstånd för buss.

Kommunen har i anbudsförfrågan punkt 1.5 angivit att trafiktillstånd ska
bifogas anbudet. Till det vinnande anbudet har bifogats trafiktillstånd.
Kommunen anser att det inte är relevant om det vinnande anbudet har nå-
got trafiktillstånd för buss, eftersom detta varken efterfrågats specifikt eller
är nödvändigt innan avtalsstart den 1 juli 2012. Av punkt 7 i avtalsförslaget
i anbudsförfrågan stadgas att en entreprenör ska utföra uppdraget i enlighet
med gällande lagar och förordningar, vilket bl.a. innefattar kravet på trafik-
tillstånd för relevanta fordon. Kommunen anser att det skulle vara opropor-
tionerligt att kräva in intyg för trafik som vid anbudstiden inte utförs, och
som ska utföras först tio månader efter lämnat anbud i och med att tillstån-
den innefattar kostnader för anbudsgivaren. Detta kan jämföras med att
kommunen inte begär att leverantörer äger de fordon de offererar redan vid
anbudstillfället. Det räcker med att leverantören kan redovisa vilka fordon
som ska nyttjas vid avtalsstart. Vinnande anbudsgivare har även i sitt an-
bud redovisat att de har kompetens och ekonomiska förutsättningar för att
erhålla trafiktillstånd för buss i det fall de erhåller uppdrag. Detta, komplet-

terat med kraven i avtalet, kommer att säkerställa kommunens krav på trafiktillstånd vid utförandet. När det gäller trafiktillstånd som vinnande anbudsgivare lämnat in från andra transportörer än anbudsgivaren har kommunen inte bedömt de inlämnade tillstånden av flera anledningar. Av underlaget framgår att trafiktillstånd endast ska bifogas. Att vinnande entreprenör ingår avtal, med underentreprenörer är vanligt vid skolskjutstransporter. Av underlaget framgår att underentreprenörer inte behöver redovisas i anbudet, men ska godkännas av kommunen innan de nyttjas. Transportören har därmed tid fram t.o.m. avtalsstart att teckna avtal med underentreprenörer.

2. Vinnande anbuds referenser bör värderas lägre.

Inkomna referenser har bedömts som liknande, eftersom de avser persontransporter. Frågorna har bl. a. berört chaufförernas bemötande och om tjänsten motsvarat referentens förväntningar.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter ska 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 iaktas.

Enligt 16 kap 1 § LOU får en leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Av 16 kap. 5 § LOU framgår bl.a. följande. 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

En upphandlande enhet har stor frihet vid utformandet av förfrågningsunderlaget inför en upphandling. Kraven i förfrågningsunderlaget måste dock stå i överensstämmelse med LOU och de gemenskapsrättsliga principer som ligger till grund för lagstiftningen.

1. Har det vinnande anbudet inte nödvändigt trafiktillstånd?

Kommunen anger i punkt 1.5 i anbudsförfrågan att en kopia av trafiktillstånd ska bifogas ansökan. I 1.3 i anbudsförfrågan anges bl.a. att för uppdragets genomförande gäller svenska lagar, förordningar och myndighetsdirektiv, och därefter hänvisas särskilt till några av Trafiksäkerhets- och Vägverkets föreskrifter (se även punkt 4.3.3). Enligt punkt 4.1 i anbudsförfrågan ska entreprenören visa att han har materiella och personella resurser för att klara vad han offererat och av 4.2 framgår att underentreprenörer får anlitas efter skriftligt medgivande från kommunen i varje särskilt fall.

I yrkestrafiklagen (1998:490) finns bestämmelser om yrkesmässig trafik som enligt 1 kap. 3 § denna lag kan drivas som linjetrafik, taxitrafik, beställningstrafik med buss eller godstrafik. I 2 kap. regleras närmare vad som gäller för trafiktillstånd och 1 § anges att yrkesmässig trafik får drivas endast av den som har trafiktillstånd.

Förvaltningsrätten konstaterar att det vare sig i anbudsförfrågan och inte heller i andra delar av upphandlingsunderlaget ställs några särskilda krav på det trafiktillstånd som ska bifogas anbudet. Det är ostridigt i målet att det vinnande anbudet innehåller ett trafiktillstånd. De nu uppställda kraven får anses innebära att senast när transporterna ska utföras ska leverantören ha de tillstånd som gällande regler kräver. Det saknas stöd i anbudsförfrågan och även i övrigt för att kräva att nödvändiga tillstånd ska finnas redan

när anbud lämnas. Det framgår både av förfrågningsunderlaget att underentreprenörer får anlitas. Förvaltningsrätten kan mot denna bakgrund inte se att det vinnande anbudet skulle ha brister i de avseenden som bolaget hävdar. Det saknas därför skäl att på denna grund besluta om åtgärder enligt 16 kap. 5 § LOU.

2. Bör det vinnande anbudet åsättas lägre referenspoäng?

I punkt 1.7.4 i anbudsförfrågan anges att referenser av liknande uppdrag ingår i utvärderingen. En bedömning kommer att göras av kvaliteten avseende bemötande, service, om utlovade tjänster håller avtalad nivå, faktureringshantering etc.

Förvaltningsrätten noterar att det i anbudsförfrågan inte ställs krav på referenser av busstransporter. Det framgår inte heller av de frågor som tagits upp i det referensintyg som ska fyllas i av referensgivaren att kommunen tar särskild hänsyn till erfarenhet av busstransporter. Det vinnande bolaget har i sitt anbud lämnat referenser avseende persontransporter och förvaltningsrätten bedömer att sådana transporter måste anses som uppdrag som är liknande de som upphandlingen gäller. Det bolaget uppgett innebär således inte att det vinnande anbudet har en brist som i förhållande till anbudsförfrågan bör leda till lägre referenspoäng. Det finns därför inte heller på denna grund skäl att besluta om åtgärder enligt LOU. Ansökan ska därför avslås.

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



Mats Edsgården

Föredragande har varit Per Läckström



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 vartill 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