



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
 Avdelning 1

DOM
 2011-04-28
 Meddelad i
 Göteborg

Mål nr
 3323-11 E
 Enhet 1:2

SÖKANDE

Diskomat Aktiebolag, 556541-9115
 Årsta skolgränd 12 a
 117 43 Stockholm

Ombud: Advokat Anna Ulfsson Forssell
 Advokatfirman Delphi KB
 Box 1432
 111 84 Stockholm

MOTPART

Landstinget Halland, numera Region Halland
 Box 517
 301 80 Halmstad

KONKURRENSVERKET	
2011-04-28	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Förvaltningsrättens beslut den 25 mars 2011 om att upphandlingen tills vidare inte får avslutas upphör därmed att gälla.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 2
3323-11

BAKGRUND

Landstinget Halland, numera Region Halland (Region Halland) har genomfört en upphandling avseende utrustning för avfallshantering, dnr Ls100139. Upphandlingen har gjorts genom ett förenklat förfarande enligt 15 kap. LOU och påbörjats före den 15 juli 2010. Av tilldelningsbeslut den 15 mars 2011 framgår att entreprenaden tilldelats en annan anbudsgivare än Diskomat AB (Diskomat).

YRKANDEN M.M.

Diskomat ansöker om överprövning och yrkar, såsom talan slutligen bestämts, att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny anbudsutvärdering ska göras utan beaktande av anbudet från Jet Marketing Sweden AB (Jet) eftersom det inte uppfyller alla uppställda skall-krav. Till stöd för sin talan anför Diskomat i huvudsak följande. Region Halland har brutit mot de gemenskapsrättsliga principerna om likabehandling och transparens genom att ta med anbud som inte uppfyller skall-kraven till utvärdering. Diskomat har lidit skada eftersom man hade tilldelats kontraktet om det andra bolaget inte tagits med. Region Halland har i förfrågningsunderlaget uppställt kravet att tanken ska vara minst 6 kubikmeter. Tanken skulle också rymmas i ett utrymme med måtten 4,6 x 1,5 x 2, 5 meter. Jet har anført att man kan leverera en 6 kubikmeter stor tank alternativt mindre sammankopplade tankar om 2 x 3 kubikmeter eller 3 x 2 kubikmeter. Skall-kravet var en tank och en konstruktion med flera tankar får inte plats i det föreskrivna utrymmet.

Region Halland anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför i huvudsak följande. Jet har i kravspecifikationen uppgett att företaget uppfyller skall-kravet att tanken ska vara minst 6 kubikmeter och som kommentar uppgett att tanken kommer att levereras som en 6 kubikmeters tank

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 3
3323-11

alternativt 2 x 3 eller 3 x 2 kubikmeters tankar. Jet uppfyller därmed skallkravet. Skallkravet ska inte uppfattas som att det bara får vara fråga om en tank, inte flera. Det är riktigt att de mindre tankarna som Jet har offererat inte får plats i det tänkta utrymmet men Jet har också offererat en tank om 6 kubikmeter.

Förvaltningsrätten har den 25 mars 2011 på begäran av Diskomat beslutat att upphandlingen inte får avslutas innan förvaltningsrätten slutligen prövar upphandlingen eller beslutar något annat.

DOMSKÄL

LOU har genom SFS (2010:571) genomgått en del ändringar vilka enligt övergångsbestämmelserna trätt i kraft den 15 juli 2010. Av nämnda övergångsbestämmelser framgår att äldre bestämmelser gäller för upphandlingar påbörjade före ikraftträdandet.

Tillämpliga bestämmelser

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. (1 kap. 9 § LOU)

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. (16 kap. 2 § LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 4
3323-11

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen. Förvaltningsrätten ska endast beakta de grunder som sökanden har framfört i målet (jfr Regeringsrättens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

I förfrågningsunderlaget anges att detta med bilagor innehåller ett antal obligatoriska krav som benämns som **skall**. För att ett anbud skall vara kvalificerat att prövas, utvärderas och antas måste samtliga dessa **skall**-krav vara uppfyllda.

Under punkt 2.16 i kravspecifikationen, bilaga till förfrågningsunderlaget i den aktuella upphandlingen, anges att tanken **skall** vara minst sex kubikmeter.

Av utredningen i målet framgår att såväl Diskomat som Jet enligt Region Halland uppfyllde **skall**-kraven och båda företagen gick därför vidare till utvärderingsfasen. Diskomat har invänt att man har missgynnats då anbudsgivare har gått vidare till utvärderingsfasen utan att ha uppfyllt **skall**-kravet att en tank som rymmer 6 kubikmeter ska tillhandahållas. Diskomat menar vidare att man hade tilldelats kontraktet om inte Jet hade tillåtits gå vidare från kvalificeringsfasen och att Diskomat därmed har lidit skada. Av utdrag ur Jets anbud framgår att företaget har svarat att man uppfyller **kravet** om att tanken ska vara på 6 kubikmeter, med följande tillägg: Tanken kommer att levereras som en 6 kubikmeters tank, alternativt 2 x 3 eller 3 x 2 kubikmeter sammankopplade tankar. Förvaltningsrätten anser att Jet därmed har uppfyllt det uppställda **skall**-kravet att tanken ska vara på 6 kubikmeter. Att Jet även har erbjudet en alternativ lösning medför i sig inte att man inte erbjudit en lösning som uppfyller det ställda **skall**-kravet, dvs. en 6 kubikmeters tank. Region Hallands beslut att låta Jet gå vidare till

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 5
3323-11

utvärderingsfasen har därmed varit korrekt. Det framgår således av vad Diskomat anfört inte att Region Halland har brutit mot de grundläggande kraven i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen. Någon grund för ingripande enligt 16 kap. 2 § LOU föreligger därför inte och ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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



Lars-Peter Holmberg

Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Anna Hultgren.



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. 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 uppgive 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 interimsistiskt 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 3109/1B LOU