



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Christian Härdgård

DOM
2010 -12- 2 2
 Meddelad i
 Malmö

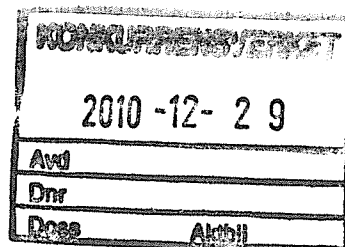
Mål nr
 15424-10 E

SÖKANDE

EMP Storkök AB, 556646-5232
 Derbyvägen 4
 212 35 Malmö

MOTPART

Kristianstads kommun
 Västra Storgatan 10-12
 291 80 Kristianstad



SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) i dess lydelse efter den 15 juli 2010

DOMSLUT

Förvaltningsrätten förordnar att Kristianstads kommuns upphandling av diverse ugnar i storkök, dnr 2010/1435.070, får avslutas först sedan utvärderingen av positionerna 1 – 4 rättats på så sätt att EMP Storkök AB:s anbud tillåts delta.

YRKANDEN M.M.

Bakgrund

Kristianstads kommun (nedan kommunen) genomför en upphandling av diverse ugnar i storkök, dnr 2010/1435.070. Upphandlingen följer de avsnitt i LOU som gäller för förenklat förfarande. Av utvärderingsprotokollet framgår att EMP Storkök AB:s anbud utgår av måttmässiga skäl.

Begäran om överprövning m.m.

EMP Storkök AB (nedan EMP) ansöker nu om överprövning av upphandlingen och anför i huvudsak följande. I tilldelningsbeslutet anges att EMP:s anbud inte följer skall-krav gällande mått på produkterna och har därmed förkastats även om bolaget har lägst anbud i 4 fall av 7. Skall-kravet som kommunen hänvisar till finns inte angivet i "specifikation ugnar" och kan således inte anges som skäl för att förkasta EMP:s anbud. Enligt kravspecifikationen har kommunen genomgående använt sig av ett referensobjekt av fabrikatet Rational med, efter EMP:s påpekande, efterföljande text "eller likvärdigt". Kommunen har i sin utvärdering förkastat samtliga anbud som angett annat fabrikat än Rational, vilket i praktiken betyder att myndigheten på ett medvetet och effektivt sätt helt stängt möjligheten till konkurrens mellan olika fabrikat. EMP anser att bolagets anbud uppfyller samtliga uppställda krav enligt förfrågningsunderlaget. EMP har dessutom lägst anbudspris och bör därför tilldelas kontraktet för 4 av 7 leveranser, position 1 – 4, dock är det så att bolaget även har blivit åsidosatta i position 5 – 7 av samma skäl.

Kommunen medger delvis EMP:s ansökan och anför i huvudsak följande. Kommunen medger att de måttangivelser som tillämpats vid utvärderingen inte klart framgår av förfrågningsunderlaget. Kommunen medger därför att rättelse ska vidtas på så sätt att ny utvärdering genomförs beträffande positionerna 1 – 4, varvid produkternas mått inte ska beaktas.

DOMSKÄL

Bestämmelser m. m.

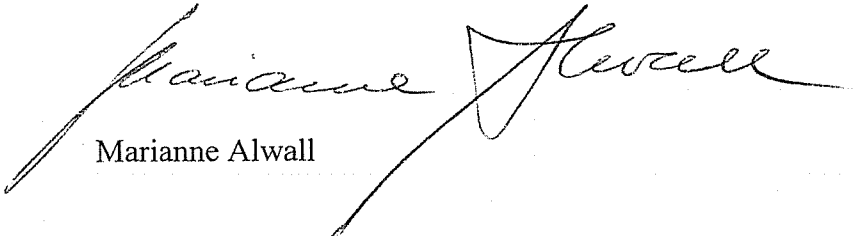
En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och om proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 1 och 5 §§ 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 har gjorts. Därvid gäller att förvaltningsrätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förvaltningsrättens bedömning i nu förevarande mål

Förvaltningsrätten kan konstatera att det i förfrågningsunderlaget helt saknas uppgift om de olika ugnarnas mått för samtliga positioner. Rätten finner således att det var fel av kommunen att förkasta EMP:s anbud med hänvisning till måttmässiga skäl. Detta gäller för samtliga positioner. Av förfrågningsunderlaget framgår vidare att tilldelningskriteriet är lägsta pris och av utvärderingsprotokollet kan man utläsa att EMP lämnat lägst pris för positionerna 1 – 4, dock inte för positionerna 5 – 7. Då tilldelningskriteriet är lägsta pris kan EMP följaktligen inte komma att tilldelas kontrakt för positionerna 5 – 7. EMP kan således inte anses ha lidit, eller kan komma att lida, skada på grund av kommunens agerande vad gäller positionerna 5 – 7. Det kan dock inte uteslutas att EMP på grund kommunens agerande, vad avser positionerna 1 – 4, lidit skada. Rätten finner därmed skäl att förordna att upphandlingen får avslutas först sedan utvärderingen av positionerna 1 – 4 har rättats på så sätt att EMP:s anbud inte förkastas utan istället tilläts att delta.

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


Marianne Alwall

