



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2011-06-16
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
9599-11
Enhet 17

SÖKANDE

Etikbolaget i Skåne AB, 556730-8910
Storgaten 22
263 37 Höganäs

MOTPART

Rikspolisstyrelsen
Box 12256
102 26 Stockholm

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU

KONKURRENSVERKET	
2011-06-17	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Etikbolagets i Skåne AB ansökan.

Dok.Id 134589

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

Rikspolisstyrelsen genomför en upphandling för Polismyndighetens i Skånes räkning, dnr PVS-409-869/11. Upphandlingen avser polititransporter inom olika avtalsområden (POMA, POMS, PONV, POSS, PONS) i Skåne och sker genom ett öppet förfarande. I tilldelningsbeslutet, som sändes ut till leverantörerna via e-post, har Rikspolisstyrelsen meddelat att upphandlingen har resulterat i ett beslut att träffa avtal med Etikbolaget i Skåne vad gäller samtliga avtalsområden utom POSS där annan leverantör än Etikbolaget i Skåne AB tilldelats.

Etikbolaget i Skåne AB, härafter kallat Etikbolaget eller bolaget, ansöker om överprövning avseende avtalsområdet POSS. Etikbolaget begär att få granskas som övriga anbudsgivare inom området POSS. Bolaget borde ha fått möjlighet att komplettera med uppgifter till Rikspolisstyrelsen – De av bolaget tänkta underleverantörerna är Larssons Begravningsbyrå i Trelleborg, Kviskes Begravningsbyrå i Ystad samt Etikbolaget i Skåne AB. Personalen till dessa företag är redovisade med personnummer och namn, bilar är meddelade med foto och personal klädd enligt anvisningar. Bild på fordon och personal har lämnats. Bolaget understryker att det var tre uppgifter som saknades vilka nu lämnats, nämligen namn på personal hos Kviskes begravningsbyrå och antal år i verksamheten samt registreringsnummer och antal bårplatser i bilarna. Det är klart visat att bolagets underleverantörer mycket väl uppfyller kapacitetsmässigt ställda krav att utföra efterfrågade transporter.

Rikspolisstyrelsen bestrider bifall till ansökan. Som grund för bestridandet anför styrelsen att upphandlingen varken strider mot LOU eller mot de rättsliga principer som bär upp LOU och unionsrätten. Vad Etikbolaget har anfört till stöd för sin talan visar inte heller att bolaget har lidit eller kunnat komma att lida skada. Skäl för ingripande enligt 16 kap. 5 § LOU förelig-

ger därför inte. – I sitt anbud har Etikbolaget angett att vid det fall bolaget tilldelas kontrakt kommer de transporter som efterfrågas av polismyndigheten att utföras av ett antal underleverantörer. Bolaget har vidare i sitt anbud specificerat på ortsnivå vilka underleverantörer (Etikbolaget, Kviskes Begravningsbyrå, A Larssons Begravningsbyrå) som kommer att utföra transporterna inom varje delområde och bl.a. delat upp området POSS. Utöver uppdelningen har bolaget angett att underleverantören Tomelilla-Österlen Begravningsbyrå AB kan utföra transporter i hela delområdet. Att göra en tolkning av anbudets uppgifter och därtill med annan innebörd än vad som faktiskt framgår av anbudet skulle leda till att uppgifter som inte framgår av anbudet vägs in vilket sannolikt skulle vara i strid med likabehandlingsprincipen i 1 kap. 9 § LOU. I detta sammanhang finns det skäl att betona att det är anbudsgivaren som ska visa att lämnat anbud uppfyller de krav som har ställts upp i upphandlingen och att det inte kan anses ankomma på en upphandlande myndighet att tolka eventuella oklarheter i ett anbud. Av angivna underleverantörer har vid bedömningen kunnat konstateras att avseende Kviskes Begravningsbyrå AB saknas uppgift om erfarenhet för personal varför berörd personal inte beaktats vid bedömningen av kapacitet. I och med att personalen bortsetts från har underleverantören som sådan bedömts inte uppfylla ställda krav och därmed har Etikbolaget inte visat på erforderlig teknisk kapacitet att utföra efterfrågade transporter i de orter för vilka begravningsbyrån angetts. – I resursförteckningen för A Larssons Begravningsbyrå AB anges att fordon kommer att användas. Dock saknas det i resursförteckningen uppgift om fordonets antal bårplatser vilket medfört att fordonet inte har beaktats vid bedömningen av teknisk kapacitet. I och med att det enda fordon som underleverantören angett ska nyttjas inte uppfyller ställda krav har underleverantören som sådan bedömts inte uppfylla ställda krav och därmed har Etikbolaget inte visat på erforderlig teknisk kapacitet att utföra efterfrågade transporter i de orter för vilka begravningsbyrån har angett. Samma bedömning har gjorts beträffande Tomelilla-Österlen Begravningsbyrå AB då det även där saknats

uppgift om antal bårplatser. Detta resulterar i att det saknas bevis på hur Etikbolaget har teknisk kapacitet att utföra efterfrågade transporter för orterna Skurup, Svedala, Trelleborg, Vellinge samt Ystad. I och med att anbud inte kan lämnas för delar av delområde har Etikbolaget bedömts inte uppfylla ställda krav avseende delområdet POSS i dess helhet och anbudet har därför förkastats såvitt avser detta område. Vad gäller inlämnade fotografier på fordon framgår det inte av dessa hur många bårplatser respektive fordon har, inte heller att fotografierna avser exakt samma typ av fordon som återfinns hos andra underleverantörer.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 9 § LOU anges följande. 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 iakttas.

I 9 kap. 8 § framgår att en upphandlande myndighet får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Av 16 kap. 5 § samma lag framgår 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 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.

Utredningen i målet

Av anbudsförfrågan framgår bl.a. följande under avsnitt 7.4 ”Kontroll av kapacitet”.

Anbudsgivaren **skall** redogöra för sin tekniska kapacitet, förslagsvis i bilagt Anbudsformulär och foga det till anbudet. Följande uppgifter **skall** framgå:

- a) en förteckning över de tre (3) viktigaste uppdragsgivarna, för vilka anbudsgivaren har utfört uppdrag avseende omhändertagande av avlidna under de tre senaste åren.
- b) en förteckning över all personal (inklusive eventuella underleverantörers) som kommer att utföra efterfrågade tjänster med uppgift om namn, personnummer, antal år respektive person har arbetat med omhändertagande av avlidna, vilka områden som personen avses utföra tjänster inom samt uppgift om arbetsgivare i de fall det är underleverantörs personal.
- c) en förteckning över samtliga fordon (inklusive eventuella underleverantörers) som kommer att användas vid utförandet av efterfrågade tjänster med uppgift om registreringsnummer och antal bärplatser samt bild på respektive fordon.
- d) bild på den klädsel som kommer att användas vid utförandet av efterfrågade tjänster.
- e) en förteckning över samtliga underleverantörer som anbudsgivaren avser att anlita för att utföra efterfrågade tjänster.

Förvaltningsrättens bedömning

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. 5 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs vidare att sökanden kan visa att han lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande enheten brutit mot LOU.

Avseende förfrågningsunderlag ska de vara så pass tydligt att samtliga anbudsgivare ges insikt i hur bedömningen av deras anbud kommer göras. Den upphandlande myndigheten får inte göra prövningen mot andra kriterier än de som funnits i underlaget och har därför en skyldighet att från utvärderingen utesluta leverantörer vars anbud inte uppfyller ett eller flera s.k. skallkrav. Förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får dock godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och EU-rätten inte åsidosätts (jfr RÅ 2002 ref. 50).

Frågan i målet är om Rikspolisstyrelsen har brutit mot någon av de gemenskapsrättsliga principerna eller bestämmelserna i LOU genom att Etikbolagets anbud inte har tagits med i utvärderingen avseende området POSS. Därutöver även fråga om Rikspolisstyrelsen borde ha berett Etikbolaget tillfälle att komplettera sitt anbud.

I punkten 7.4 i anbudsförfrågan anges bl.a. att av ansökan skall framgå en förteckning över all personal (inklusive eventuella underleverantörers) som kommer att utföra efterfrågade tjänster med uppgift om namn, personnummer, antal år respektive person har arbetat med omhändertagande av avlidna, vilka områden som personen avses utföra tjänster inom samt uppgift om arbetsgivare i de fall det är underleverantörs personal, samt en förteckning över samtliga fordon (inklusive eventuella underleverantörers) som kommer att användas vid utförandet av efterfrågade tjänster med uppgift om registreringsnummer och antal bårplatser samt bild på respektive fordon. Aktuellt skallkrav kan enligt förvaltningsrätten inte anses vara otydligt formulerat eller annars strida mot reglerna i LOU.

Förvaltningsrätten konstaterar att Etikbolaget har vitsordat att samtliga efterfrågade uppgifter enligt skallkravet inte har lämnats. Det föreligger ingen skyldighet för den upphandlande myndigheten att begära in

kompletterande uppgifter. I förevarande fall delar förvaltningsrätten Rikspolisstyrelsens bedömning att en begäran om förtydligande eller komplettering av Etikbolagets ansökan kunnat medföra risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning, och därmed strida mot likabehandlingsprincipen.

Vad Etikbolaget anfört ger således inte stöd för att den aktuella upphandlingen ska ha skett i strid med reglerna i LOU eller att de för upphandling grundläggande EU-rättsliga principerna åsidosatts på sådant sätt att bolaget lidit eller har kunnat komma lida skada. Förutsättningar för ingripande från domstolens sida föreligger därmed inte och bolagets ansökan ska lämnas utan bifall.

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



Maria Ek Oldsjö
Rådman

Föredragande har varit Kerstin Nortoft.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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