



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2015-09-22
Meddelad i
Växjö

Mål nr
2320-15

KONKURRENSVERKET	
2015-09-22	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Triator Storkök AB, 556580-7970
Box 878
391 28 Kalmar

MOTPART

Kalmar kommun
Box 611
391 26 Kalmar

Ombud: Advokat Henrik Seeliger och Jur.kand. Hanna Lundqvist
Advokatfirman Lindahl KB,
Box 11911
404 39 Göteborg

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 120893

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00

Telefax
0470-255 02
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Kalmar kommun (kommunen) har genomfört upphandling av bl.a. storköksanläggning med benämningen ”Storköksentreprenad, entreprenad E2”. Upphandlingen har genomförts inför nybyggnad av förskolan Hagby 16:5, Kalmar som delad entreprenad. Förenklat förfarande har tillämpats med lägsta pris som tilldelningsgrund. Kommunen har genom tilldelningsbeslut daterat den 26 juni 2015 beslutat att anta det anbud som lämnats av TT Storkök AB (TT Storkök) avseende den aktuella upphandlingen.

Triator Storkök AB (Triator) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska rättas på så vis att det anbud som offererats av TT Storkök ska förkastas och kontraktet istället tilldelas Triator. Till stöd för ansökan anförs bl.a. följande.

Positionerna 102 och 301, golvrengöringsutrustning

Den av TT Storkök offererade utrustningen saknar den efterfrågade automatiska slangupprullaren.

Position 306, diskmaskin

I förfrågningsunderlaget efterfrågas en diskmaskin med funktion för att tomrum mellan diskkorgar ska elimineras. Sådan funktion finns inte i den av TT Storkök offererade produkten.

Position 307, kurva 180° med inbyggd motor

I förfrågningsunderlaget efterfrågas en produkt med benämningen ”Kurva, 180° med inbyggd motor”. Det anges att produkten ska vara utrustad med kedjetransportör med inbyggd motor. Den diskmaskinsdrivna vändskiva 180° som offererats av TT Storkök saknar kedjetransportör och inbyggd motor.

De produkter som offererats av TT Storkök uppfyller inte de obligatoriska kraven. Anbudet borde därmed ha förkastats. Triators anbud borde istället ha antagits.

Kommunen bestrider Triators yrkande om rättelse och anför bl.a. följande. TT Storköks anbud uppfyller samtliga krav som uppställts i upphandlingen. Det saknas därför anledning att förkasta anbudet. I de administrativa föreskrifterna har följande angivits. ”Anbud ska lämnas skriftligt på svenska och innehålla uppgift enligt bifogat anbudsformulär.” ”Anbudsformuläret innehåller samtliga ska-krav rörande vilka uppgifter och handlingar som ska innehålla. I den mån annan handling i förfrågningsunderlaget innehåller krav rörande anbuds innehåll kan dessa bortses.” Förfrågningsunderlaget innehåller således inga krav på bevisning avseende offereerade produkters egenskaper. Antagen anbudsgivare har att leverera produkter i enlighet med förfrågningsunderlaget. TT Storkök har lämnat anbud helt i enlighet med förfrågningsunderlagets krav och föreskrifter. Anbudet innehåller samtliga efterfrågade handlingar. Det saknas därför anledning att förkasta TT Storköks anbud. Sökanden har bevisbördan i överprövningsmål. Sökanden ska visa att de omständigheter i sak som åberopas till stöd för en påstådd brist i en upphandling faktiskt föreligger, samt att brott mot LOU förekommit. Så har ej skett i detta mål.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 4 § LOU får allmän förvaltningsdomstol efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada överpröva en upphandling.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts 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.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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. De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter som begäran om överprövning grundar sig på. Domstolens prövning är vidare begränsad till de grunder som parten har åberopat.

Förvaltningsrättens bedömning

Triator har gjort gällande att den leverantör som tilldelats kontraktet inte uppfyllt de obligatoriska kraven avseende aktuella positioner. Anbudet borde därför ha förkastats och kontraktet istället tilldelats Triator. Av aktuella handlingar i målet finns ingenting som visar att anbudet från TT Storkök inte skulle uppfylla de obligatoriska skall-kraven. Triator har inte heller uppgivit på vilket sätt kommunens agerande inneburit att de brutit i sin skyldighet att iakttas de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna eller på vilket sätt de brutit mot någon annan bestämmelse i LOU. Triator har för övrigt inte angivit på vilket sätt kommunens agerande medfört att Triator lidit eller kan komma att lida skada. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Elisabeth Lewin

Föredragande: Christin Kindberg



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. 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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.