



SÖKANDE

Syd Buss AB, 556342-6732

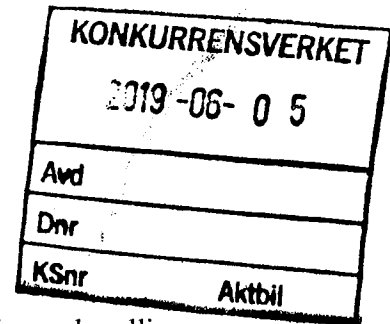
Ombud: advokaterna Elisabeth Hallström och Nicklas Hansson
MAQS Advokatbyrå i Malmö KB
Box 226
201 22 Malmö

MOTPART

Tomelilla kommun
Gustafs Torg 16
273 80 Tomelilla

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling,
förkortad LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Syd Buss AB:s ansökan om ingripande
enligt LOU.

BAKGRUND

Tomelilla kommun genomför en upphandling avseende skolskjuts (KS 2018/293). Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU. Efter utvärderingen av inkomna anbud har Tomelilla kommun beslutat att anta anbudet från Telepass AB. Anbudet från Syd Buss AB förkastades då det enligt Tomelilla kommun inte uppfyller kravet på teknisk och yrkesmässig kapacitet.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

Syd Buss AB (Syd Buss) ansöker om överprövning av upphandlingen. Syd Buss yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas och i andra hand att den ska göras om.

Syd Buss anför bl.a. följande. Syd Buss har till sitt anbud bifogat en företagspresentation som innehåller de uppgifter som efterfrågas i punkten 3.13 i upphandlingsdokumenten. För det fall förvaltningsrätten anser att Syd Buss företagspresentation inte innehåller efterfrågade uppgifter uppfyller upphandlingsdokumenten inte erforderligt krav på tydlighet. Om det klart och tydligt framgått vilka uppgifter som efterfrågades hade Syd Buss utformat sitt anbud på ett annat sätt.

Av kommunens yttrande framstår det närmast som att kommunen egentligen avsåg att uppställa andra krav, t.ex. ifråga om antalet bussar och deras storlek. Även om det var kommunens avsikt är det inte möjligt att i upphandlingen, genom utfyllande tolkning i efterhand, beakta något annat krav än det som uttryckligen angetts i upphandlingsdokumenten. Genom kommunens agerande har Syd Buss lidit skada.

Tomelilla kommun anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande.

Som svar på kravet i punkten 3.13 skickade Syd Buss en A4-sida som de benämnt företagspresentation. I denna presentation finns det inte någonting om antalet bussar i företaget, hur stora företagets bussar är, hur många av företagens fordon som klarar ställda miljökrav, vilka inköp som kan krävas, hur dessa eventuella inköp ska finansieras eller hur stor personalstyrkan är. Det finns överhuvudtaget ingenting i företagspresentationen som gör att kommunen kan bedöma huruvida Syd Buss har nödvändiga resurser och kompetens att leverera de upphandlade tjänsterna.

Vidare saknas beskrivning av driftsorganisation, utöver att ett antal namn nämns. En driftsorganisation bör åtminstone beskrivas så att upphandlande myndighet kan försäkra sig om att exempelvis plötsliga bussreparationsbehov kan tillgodoses och sjuk personal kan ersättas. De krav avseende teknisk och yrkesmässig kapacitet som kommunen har uppställt kan inte anses som otydliga.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Enligt 20 kap. 4 och 6 §§ LOU kan förvaltningsrätten 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 efter rättelse gjorts.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förvaltningsrättens bedömning

Syd Buss gör gällande att upphandlingen ska göras om eftersom punkten 3.13 avseende teknisk och yrkesmässig kapacitet i upphandlingsdokumenten inte uppfyller erforderligt krav på tydlighet.

Av punkten 3.13 i framgår bl.a. följande. Anbudsgivaren ska inneha, och kunna visa att de har, dokumenterade resurser, kompetens och erfarenhet att utföra uppdraget. Detta ska framgå av anbudet som ska innehålla en kortfattad beskrivning av det anbudsgivande företaget, företagets driftsorganisation, leveransförmåga och personal.

De grundläggande principerna om likabehandling och transparens innefattar ett krav på att ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande myndigheten tillmåter betydelse vid upphandlingen. Förfrågningsunderlaget ska vara utformat på ett sådant sätt att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer kan tolka informationen på samma sätt. Den upphandlande myndighetens krav ska ha angivits på ett sätt som är tillräckligt för att en leverantör med utgångspunkt i förfrågningsunderlagen ska kunna skapa sig en bild av möjligheterna att lägga ett konkurrenskraftigt anbud.

Förvaltningsrätten konstaterar att kravet i punkten 3.13 har en generell, och inte helt optimal, utformning. Detta krav måste dock läsas tillsammans med uppdragsbeskrivningen i upphandlingsdokumenten, som bl.a. anger uppdragets omfattning. Enligt rätten får därmed kravet anses vara tillräckligt tydligt för att alla initierade, rimligt informerade och normalt omsorgsfulla

leverantörer ska kunna tolka det på samma sätt. Det ställda kravet är således förenligt med principerna om likabehandling och transparens.

Syd Buss gör med denna utgångspunkt även gällande att bolaget uppfyller kravet i punkten 3.13 avseende teknisk och yrkesmässig kapacitet i upphandlingsdokumenten.

Syd Buss har till sitt anbud bifogat en handling benämnd "Företagspresentation". Under avsnittet "Företaget" anges bl.a. följande. "Syd Buss AB är ett familjeägt bussbolag med lång historik inom persontransporter. Syd Buss AB har sedan 2 000 stadigt utökat och förnyat sin busspark, man har även byggt upp en egen bussverkstad. Syd Buss AB ser skolskjuts-transporterna som ett mycket intressant uppdrag eftersom vi ser att denna kommun strävar efter att utveckla och förbättra bussar, säkerhet och miljö. Vi har tidigare år varit med i bl.a. Ystads kommun för att utvärdera alla hållplatser, utrustat alla bussar med säkerhetsbälten och alkolås och inför vintersäsongen bytt alla däck till vinterdäck. Samtliga anställda har utbildats i hjärt- och lungräddning, utrymning av buss samt släcka bussbränder. Vi kommer även i fortsättningen att utbilda våra chaufförer inom berörda områden för att på bästa sätt tillgodose våra kunders behov. När det kommer till skolskjutstransporter är våra förare väl införstådda med vad detta innebär och många av dem har flerårig vana av skolskjutstransporter. Vi utför i dagsläget skolskjutstransporter för Tomelilla kommun samt skolskjutsar för särskolebarnen i både Ystad och Tomelilla kommun".

Under avsnittet "Driftorganisation" i företagspresentationen anges vem som är företagschef och verksamhetsansvarig, administrationschef och ekonomichef, ekonomiassistent, verkstadsansvarig samt bussansvarig i Syd Buss.

Förvaltningsrätten bedömer mot bakgrund av det ställda kravets generella utformning att man måste godta redan tämligen allmänna beskrivningar för att leverantörerna ska anses uppfylla det som anges i punkten 3.13. Sålunda får enligt rättens bedömning Syd Buss företagspresentation anses innehålla en tillräcklig beskrivning av företaget, företagets driftsorganisation samt personal. Däremot anser rätten inte att företagspresentationen innehåller någon konkret uppgift som är hänförlig till företagets aktuella leveransförmåga. Det saknas exempelvis uppgift om hur många bussar som Syd Buss förfogar över, passagerarkapacitet, personalstyrka etc. Enligt förvaltningsrättens bedömning uppfyller Syd Buss därmed inte till fullo kravet i punkten 3.13 avseende teknisk och yrkesmässig kapacitet i upphandlingsdokumenten. Tomelilla kommun har följaktligen haft fog för att förkasta anbudet från Syd Buss.

Mot denna bakgrund finner förvaltningsrätten att Syd Buss i den aktuella upphandlingen inte förmått visa att Tomelilla kommun har agerat i strid med bestämmelserna i LOU eller någon av de upphandlingsrättsliga principerna. Skäl för ingripande enligt 20 kap. 4 och 6 §§ LOU föreligger således inte. Ansökan härom ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Anders Mattsson

Marie Nilsson har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårs-afton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.