

KLAGANDE

TechPack AB, 556592-5699
Industrigatan 25
286 36 Örskelljunga

MOTPART

Kristianstads kommun
Västra Storgatan 12
291 32 Kristianstad

Ombud: Chefsjuristen Charlotta Mjellander
Kristianstads kommun
Västra Storgatan 12
291 32 Kristianstad

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Länsrättens i Skåne län dom den 24 november 2008 i mål nr 11308-08
(bilaga A)

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU);
nu fråga om avskrivning

TeckPach AB har i besvär som kom in till kammarrätten den 9 december 2008 begärt överprövning av länsrättens dom och yrkat att rättelse ska ske på så sätt att TechPack AB tilldelas den aktuella upphandlingen.

Kristianstads kommun har den 12 december 2008 meddelat att avtal om upphandlingen slutits med utvald leverantör den 27 november 2008.

Efter att ha tagit del av det undertecknade avtalet har TeckPach AB yttrat sig och anfört bl.a. följande. TeckPach AB begärde överprövning av den felaktiga upphandlingen, i vilken Kristianstads kommun godtagit en leverantör som inte uppfyllde skall-kraven. TeckPach AB har bevisat att den utvalda leverantören inte uppfyllde skall-kraven och länsrätten gjorde därmed en felaktig bedömning då kommunen bedömdes ha förfarit korrekt.

Dok.Id 111138

Postadress
Box 1531
401 50 Göteborg

Besöksadress
Stora Nygatan 21

Telefon
031-732 74 00
E-post: kammarratten.goteborg@dom.se
www.kammarratten.goteborg.se

Telefax
031-732 76 00

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:40

Begäran om överprövning av länsrättens dom gavs in till kammarrätten inom tiden för överprövning. Att kommunen trots detta har tecknat avtal med nämnda leverantör är en förkastlig handling. Kammarrätten ska därför upphäva det felaktiga kontraktet och kontrakt ska i stället tecknas med TeckPach AB, som är den leverantör som uppfyllde alla skall-kraven.

SKÄL

Enligt 16 kap. 1 § tredje stycket LOU får en ansökan om att en upphandling, som inte är en direktupphandling, ska göras om eller rättas inte prövas efter den tidpunkt då det finns ett kontrakt. Upphandlingen får dock prövas till dess att tio dagar gått från det att den upphandlande myndigheten lämnat underrättelse om tilldelning av upphandlingen enligt 9 kap. 9 § samma lag.

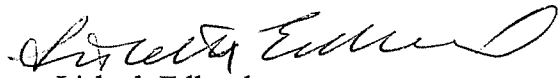
Kristianstads kommun meddelade tilldelningsbeslut den 31 oktober 2008. Kontrakt mellan parterna undertecknades den 27 november 2008. Kammarrätten kan därför inte pröva frågan om den aktuella upphandlingen, utan överklagandet ska avskrivas från fortsatt handläggning.

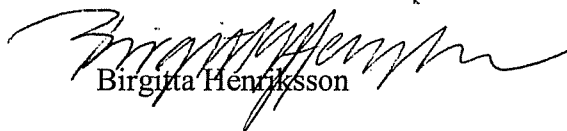
BESLUT

Kammarrätten skriver av målet från fortsatt handläggning.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

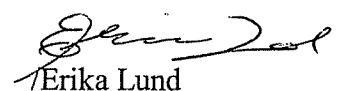
Formulär 1 (bilaga B)


Lisbeth Edlund


Birgitta Henriksson


Lennart Berglund

referent


Erika Lund



LÄNSRÄTTEN I
SKÅNE LÄN
Avdelning 1
Sune Wennerberg

DOM
2008 -11- 24
Meddelad i
Malmö

Bilagor A

Sida 1 (4)

Mål nr
11308-08 E

SÖKANDE

TechPack AB, 556592-5699
Industrigatan 25
286 36 Örskelljunga

MOTPART

Kristianstads kommun
Västra Storgatan 10-12
291 80 Kristianstad

Ombud: Charlotta Mjellander
Kristianstads kommun
Västra Storgatan 12
291 32 Kristianstad

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Länsrätten avslår TechPack AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

YRKANDEN M.M.

Kristianstads kommun genomför upphandling av matdistributionsprodukter och förpackningsmaskiner samt service på förpackningsmaskiner, diariennr 2008/95 070. Kommunen har efter utvärdering beslutat att anta anbud från Duni AB.

TechPack AB begär överprövning och menar att Duni AB ska uteslutas från upphandlingen då deras anbud inte uppfyller skall-kraven.

Kristianstads kommun motsätter sig bifall till ansökan.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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 proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 1 och 2 §§ LOU framgår att länsrätten 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 gjorts. Därvid gäller att länsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Parternas argumentation

TechPack: Duni AB har felaktigt tilldelats entreprenaden då bolaget har offererat artikel/artiklar som inte passar i befintliga maskiner. Detta är ett skall-krav vilket gör att bolaget automatiskt ska uteslutas från upphandlingen. Vidare klarar Duni AB:s maskiner inte de uppställda kraven. TechPack har en unik specialframtagen film som är lätt att dra av förpackningen även när den är till 100 procent tät. Denna används i dag på Sommaro kök, som har stor erfarenhet av TechPacks maskin Flexi Air och därför ska utvärdera Duni AB:s maskiner eftersom. TechPack är även villigt att låta vilken kund som helst i Kristianstad testa deras unika och förträffliga maskin. Självfallet ska Duni AB uteslutas från upphandlingen då de inte uppfyller skallkraven, men kunden ska ändå testa maskinerna mot varandra för att påvisa kvalitetskillnaderna. Vidare ska Duni AB uteslutas då de handlar artiklar som är angivna i anbudet av ett företag som är på obestånd.

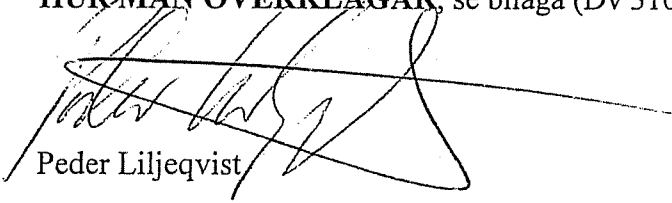
Kristianstads kommun: TechPack har inte framställt något yrkande om åtgärder enligt LOU och har inte heller visat att det lidit eller kan komma att lida skada. TechPack har vidare endast i allmänna ordalag angett skäl för överprövning. Vid anbudstidens utgång hade två anbud, Duni AB respektive TechPack, inkommit. Båda anbuden har utvärderats och bedömts uppfylla ställda skall-krav i förfrågningsunderlaget. Av underlaget framgår att den upphandlande enheten kommer att anta den leverantör som har lägsta totalpris. Duni AB har lämnat anbud med såväl lägsta totalpris som lägsta pris på de i totalpriset ingående utvärderingsvariablerna. Kommunen har därför beslutat att anta Duni AB som leverantör. Anbudsgivarna har inte missgynnats på ett otillbörligt och konkurrensnedvridande sätt. De två anbuden har behandlats på ett likvärdigt och icke diskriminerande sätt med iakttagande av de grundläggande principerna i LOU.

Länsrättens bedömning

Av förfrågningsunderlaget framgår att det är ett krav att förpackningar, lock och film ska passa både befintliga och offererade nya maskiner. Vidare framgår att förpackningsmaskinerna ska passa offererade formar och film, vara med filmförslutning, vara lämpliga för att packa angivna portionsvolymmer på ett snabbt och effektivt sätt, ha minst samma kapacitet som befintliga maskiner samt att verktygsbyte får ta max 10 sekunder. Vidare anges att anbudsgivarna ska uppfylla samtliga ställda krav för att delta i utvärderingen och att det anbud som har lägst pris kommer att antas.

Enligt länsrätten har TechPack i målet inte förmått visa att Duni AB inte uppfyller de ställda kraven på förpackningar och förpackningsmaskiner. Några skäl för uteslutning av Duni AB från utvärderingen finns således inte på denna grund. Att Duni AB, som TechPack uppgett, skulle handla artiklar av ett företag som är på obestånd strider inte mot upphandlingslagstiftningen och utgör inte något skäl för uteslutning. Vad TechPack i övrigt anfört om kvaliteten på sina maskiner ändrar inte länsrättens bedömning, eftersom båda anbudsgivarna har bedömts uppfylla samtliga skall-krav och det anbud som har lägsta pris har antagits helt i enlighet med förfrågningsunderlaget. Länsrätten finner således att det på grund av vad TechPack anfört i målet inte finns skäl för att besluta om ingripande enligt 16 kap. 2 § LOU.

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


Peder Liljeqvist

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande skall skriva till Regeringsrätten. Skrivelsen ställs alltså till Regeringsrätten *men skall skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet skall ha kommit in till kammarrätten *inom tre veckor* från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande skall kunna tas upp i Regeringsrätten fordras att *prövningstillstånd* meddelas. Regeringsrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att talan prövas eller om det föreligger synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att grund för resning föreligger eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Regeringsrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande skall undertecknas av klaganden eller dennes ombud och inges i original samt innehålla;

1. den klagandes namn, personnummer/organisationsnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 Regeringsrätten
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen härför
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

