



SÖKANDE

Högstad Produktion AB, 556555-9803
Importgatan 20
602 28 Norrköping

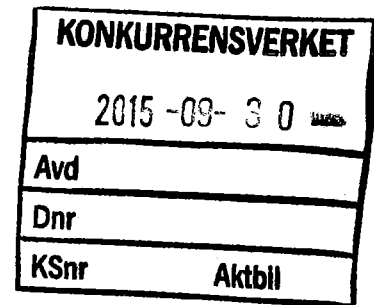
MOTPARTER

1. Västerviks kommun
593 80 Västervik

2. Johan Georg Kristian Molander, 610508-2934
Björkö 27
590 95 Loftahammar

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Västerviks kommun (kommunen) genomför en upphandling avseende ”Skolskjuts med båt i mellanskärgården”, dnr 6929, (upphandlingen). Upphandlingen genomförs genom förenklat förfarande enligt 15 kap. LOU och som tilldelningsgrund anges lägsta pris. Högstad Produktion AB (Högstad) var en av två leverantörer som lämnade anbud i upphandlingen. Av tilldelningsbeslut den 10 augusti 2015 framgår att kommunen har tilldelat kontraktet till Johan Georg Kristian Molander (Molander).

Högstad har den 13 augusti 2015 ansökt om överprövning av upphandlingen.

Kommunen och Molander yrkar att förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

VAD PARTERNA HAR ANFÖRT

Högstad

Det var två anbudslämnare i upphandlingen. Molander lämnade det lägre priset men uppfyller inte alla skall-krav varför Högstad har lidit skada.

Punkterna 4.1.2 och 4.1.5 i förfrågningsunderlaget bör observeras. Texten innebär en tydlig kravspecifikation och Molander har inte uppfyllt kraven. Aktuellt skall-krav återfinns i punkt 4.1.2 i förfrågningsunderlaget. Molander har i sitt anbud angett att Andreas Johansson ska framföra farkost men har inte skickat med intyg eller dokumentation som styrker att han har rätt behörighet. Därmed uppfyller inte Molander skall-kraven och anbudet skulle därför inte ha utvärderats.

Eftersom Molander angivit sex förare för det aktuella uppdraget anser Molander uppenbarligen att det krävs sex förare. Det är därmed inte en fråga för kommunen om detta är proportionerligt eller inte. Om Molander inte hade behövt den aktuella föraren skulle föraren inte ha angivits i anbudet.

I juli 2015 meddelade kommunen att upphandlingen skulle göras om. Anledningen var att Molander inte uppfyllt skall-kraven.

Kommunen

Anbudet från Molander uppfyller samtliga ställda krav. Molander har som svar på punkt 4.1.2 i förfrågningsunderlaget bifogat dokumentation som styrker behörigheten hos Anna-Pia Molander, som är den som ska utföra huvuduppdraget dvs. transportererna från Solidö och Hasselö till Gränsö kanal, samt behörigheten för Magnus Alvarsson, som är den som ska utföra den del som utgör en option i upphandlingen, transporten från Björkö till Skorven. Eftersom uppdraget att transportera skolbarn i skärgården ställer stora krav på att leverantören alltid finns tillgänglig har kommunen i förfrågningsunderlaget särskilt ställt frågan om vikarier vid sjukdom, semester eller om farkosterna som används skulle råka ut för haveri. För att elever, föräldrar och rektorer ska känna sig säkra på att det alltid finns någon som kan utföra skolskjutsen i skärgården har även kommunen begärt att åtagande om att stå till förfogande ska bifogas från eventuell underleverantör/vikarie.

Kravet gällande personal som kan vikariera återfinns i punkt 4.1.5 i förfrågningsunderlaget. Av Molanders anbud framgår att det finns fyra personer som kan utföra tjänsten om behov av vikarie skulle uppstå. Samtliga har lämnat åtagande om att, och för vad, de står till förfogande. Dessa personers behörigheter är beskrivna i anbudet och på de lämnade åtagandena. För en av dessa fyra personer, Andreas Johansson, har en dokumentation av äldre datum bifogats anbudet. Efter begäran om förtydligande uppgav Molander

att Andreas Johansson hade semester och att han därför inte hade tillgång till sin aktuella sjökaptensdokumentation. Kommunen fick den aktuella dokumentationen den 13 augusti 2015. Denna dokumentation utgör en mycket liten del av hela upphandlingen. Molander har kört skolskjuts från höstterminen 2011 och har utfört uppdraget i 712 dagar. Av dessa dagar har uppdraget utförts av annan under 13 dagar. Det skulle vara oproportionerligt att förkasta anbudet på grund av att dokumentation för en av fyra vikarier saknades.

Molander

I anbudet anges att Anna-Pia Molander kör turen till Gränsö kanal och att om det blir en tur mellan Björkö och Skorven kommer den att köras av Magnus Alvarsson. I anbudet efterfrågades hur anbudsgivaren skulle lösa uppdraget vid t.ex. sjukdom, haveri, semester eller liknande och kommunen begärde in intyg om åtagande för underleverantör. Med anledning av detta samlades påskrifter och behörighetskopior in från dem som kan komma att bli aktuella. Intyget från Andreas Johansson var inte det senaste men det kan inte ha betydelse. Andreas Johansson har behörighet som är betydligt mer omfattande än vad som krävs.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Vid offentlig upphandling enligt 15 kap. LOU tillämpas enligt 15 kap. 2 § LOU bl.a. bestämmelserna i 1 kap. och 16 kap. LOU.

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 LOU och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada. Överprövning av en upphandling får inte ske efter det att avtal slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör.

Av 1 kap. 9 § LOU framgår 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 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 han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Utredningen i målet

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande.

3.3 Kvalificering

[---]

3.3.3 Teknisk förmåga och yrkesmässig kapacitet

[---] Avser anbudsgivaren att använda sig av underleverantör från start för att utföra delar av uppdraget eller som ersättare vid sjukdom eller ledighet ska detta anges genom ett åtagande, se bilaga 4, från underleverantören som visar att han/hon uppfyller samma krav som ställs på anbudsgivaren och att han/hon har möjlighet att utföra tjänsten. Åtagandet ska bifogas anbudet. [---]

4. Kravspecifikation

4.1 Generella krav

[---]

4.1.2 Behörigheter

Skoltransporterna ska ske i enlighet med de regler, förordningar och föreskrifter som finns angående skolskjutsar och kommersiell befordran av passagerare till sjöss. Den/de personer som ska utföra uppdraget ska ha rätt behörighet att framföra farkosten/farkosterna. Dokumentation som styrker detta skall bifogas anbudet.

Intyg som styrker personalens behörighet (Bifoga dokument)

[---]

4.1.5 Underleverantör/vikarie

Om utföraren från uppdragets start har för avsikt att anlita underleverantör/ta in vikarie för del av uppdraget eller som ersättare vid sjukdom eller ledighet ska detta anges i anbudet och ett åtagande bifogas om det inte är fråga om egen anställd personal. Se punkt 3.3.3.

Om utföraren under avtalstiden vill anlita underleverantör ska detta godkännas av kommunen. Utföraren får inte anlita någon annan för att fullgöra del av uppdraget utan Västerviks kommuns skriftliga medgivande. Samma villkor som gäller för utföraren ska gälla för eventuella underleverantörer.

Beskriv hur uppdraget kommer att genomföras vid sjukdom, ledigheter o likn. (Fritextsvar)

Åtagande (Bifogat dokument)

Förvaltningsrättens bedömning

Högstad har gjort gällande att Molander har angivit Andreas Johansson som underleverantör men att Molander inte till sitt anbud har bifogat dokumentation som styrker att han har giltig behörighet att framföra farkost.

Det är ostridigt i målet att Molander har angivit Andreas Johansson som underleverantör. De krav som gäller för underleverantörer återfinns i punkt 4.1.5 i förfrågningsunderlaget. Där uppställs ett obligatoriskt krav på att anbudsgivaren, under vissa angivna förutsättningar, ska bifoga ett åtagande från underleverantör. Molander har till sitt anbud bifogat ett sådant åtagande från Andreas Johansson. Högstad har inte framfört några invändningar mot detta åtagande. I punkt 4.1.5 i förfrågningsunderlaget anges vidare att samma villkor som gäller för utföraren ska gälla för eventuella underleverantörer. Detta måste enligt förvaltningsrättens mening förstås som att underleverantören bl.a. ska uppfylla villkoret i punkt 4.1.2 i förfrågningsunderlaget och att underleverantören eller dess personal därmed ska ha rätt behörighet att framföra farkosten/farkosterna. Även detta är ett obligatoriskt krav. Förvaltningsrätten konstaterar dock att det, när det gäller underleverantörer, inte uppställs något krav på att dokumentation ska inges tillsammans med anbudet för att visa att underleverantören uppfyller alla villkor. Det har således inte uppställts något krav i förfrågningsunderlaget på att anbudsgivaren ska inge dokumentation som styrker att underleverantören eller dess personal har rätt behörighet att framföra farkost/farkosterna. Kommunen har således inte, på de av Högstad anförda skälen, förfarit felaktigt genom att låta Molanders anbud kvalificeras i upphandlingen.

Högstad har i målet även anfört att kommunen i juli 2015 meddelat att upphandlingen skulle göras om eftersom Molander då inte uppfyllt skall-kraven. Högstad har inte redovisat hur kommunen genom ett sådant meddelande skulle ha brutit mot någon bestämmelse eller allmän princip i LOU på ett sätt som medfört att Högstad har lidit eller kan komma att lida skada och har inte heller bifogat några handlingar till styrkande av uppgifterna i denna del.

Mot bakgrund av det ovan anförda finner förvaltningsrätten att det utifrån vad Högstad har anfört i målet inte finns skäl för ingripande enligt LOU. Högstads ansökan om överprövning ska därför avslås.

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


Kristina André Lilja.

Föredragande har varit Christine Lindström.



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.