



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

BESLUT
2010-06-28
Meddelat i Göteborg

Mål nr
13605-10 E
13606-10 E
Enhet 1:2

SÖKANDE

Markbygg i Bohuslän AB, 556581-2491
Bultvägen 4
451 75 Uddevalla

Ombud:

Advokaten Helena Royson och jur. kand. Joel Gustafsson
MAQS Law Firm Advokatbyrå AB
Box 11918
404 39 Göteborg

KONKURRERENS	
2010 -06- 2 9	
Avd	
Dnr	
Dom	Aktbil

MOTPARTER

Mål nr 13605-10

1. Tanums Hamn & Turism AB, 556074-0739
457 81 Tanumshede

Mål nr 13606-10

2. Tanums kommun, 212000-1348
samma adress som ovan

SAKEN

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

BESLUT

Förvaltningsrätten beslutar att Tanums Hamn & Turism AB och Tanums kommuns upphandling avseende ändringsarbeten av Grebbestadsbryggan inte får avslutas innan rätten slutligen prövar upphandlingen eller beslutar något annat.

Beslutet gäller omedelbart.

Dok.Id 25236

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197 400 15 Göteborg	Sten Sturegatan 14	031 - 732 70 00 E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se	031 - 711 78 59	måndag – fredag 09:00-15:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

BESLUT

Sida 2
13605-10 E
13606-10 E

YRKANDEN M.M.

Tanums Hamn & Turism AB och Tanums kommun (kommunen) har genomfört en upphandling avseende ändringsarbeten av Grebbestadsbryggan 2010-2011. Upphandlingen har genomförts i form av s.k. förenklad upphandling. Av tilldelningsbeslutet den 18 juni 2010 framgår att kommunen har för avsikt att träffa avtal med Westcoast Offshore AB angående den upphandlade renoveringen.

Markbygg AB (bolaget) yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen ska rättas på så vis att utvärderingen ska göras om varvid Westcoast Offshore AB:s anbud ska förkastas, eller att upphandlingen helt ska göras om. Bolaget yrkar också att förvaltningsrätten interimistiskt ska förordna att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande. Av tilldelningsbeslutet går att utläsa att fem anbud inkommit och att samtliga anbud varit föremål för utvärdering. Det kan vidare utläsas att Westcoast Offshore AB har lämnat anbudet med det lägsta priset och att bolagets anbud har det näst lägsta priset. Av grundläggande EU-rättsliga principer och 1 kap. 9 § LOU följer att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Skall-kraven i en upphandling innebär att anbudsgivare ska kunna förutse vad som krävs för deltagande i upphandlingen och att den upphandlande myndigheten inte i efterhand av olika skäl ska kunna frånga de krav som uppställs på anbudsgivarna. Det är inte upp till upphandlande myndighet att fritt avgöra om anbud som brister vad avser skall-kraven ändå ska få delta i utvärderingen eller inte. LOU erbjuder ingen möjlighet för en upphandlande myndighet att göra avsteg från förfrågningsunderlagets uppställda skall-krav.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

BESLUT

Sida 3
13605-10 E
13606-10 E

Av ifrågavarande förfrågningsunderlag framgår att anbudsgivare i sitt anbud ska redogöra för teknisk kapacitet och ange tio slutförda uppdrag, vilka ska ha utförts under de senaste fem åren. En upphandlande myndighet är förhindrad att beakta uppgifter som hänför sig mer än fem år tillbaka i tiden enligt såväl bestämmelserna i LOU som det aktuella förfrågningsunderlaget. Vid en granskning av Westcoast Offshore AB:s anbud följer att de har angett referenser för de senaste tio åren. Genom att Westcoast Offshore AB:s anbud upptar referenser som överstiger gränsen om fem år uppfyller inte anbudet det skall-krav som uppställts i förfrågningsunderlaget. Kommunen har genom att anta Westcoast Offshore AB:s anbud brutit mot de grundläggande principerna om transparens och likabehandling. Eftersom bolaget skulle ha tilldelats kontraktet för det fall Westcoast Offshore AB:s anbud hade förkastats har bolaget lidit och kan komma att lida ytterligare skada genom kommunens lagstridiga agerande.

SKÄL FÖR BESLUTET

Enligt 16 kap. 2 § andra stycket LOU får rätten omedelbart besluta att en upphandling inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Förvaltningsrättens bedömning

Vid sin bedömning av förutsättningarna för ett interimistiskt beslut har förvaltningsrätten att göra en preliminär bedömning av om den upphandlande enheten har brutit mot huvudregeln om affärsmässighet i 1 kap. 9 § LOU eller mot någon annan regel i nämnda lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**BESLUT**13605-10 E
13606-10 E

De omständigheter som bolaget har anfört kan ha inneburit att kommunen har brutit mot LOU på ett sätt som medför att principerna i 1 kap. 9 § kan ha trätts för när. Enligt Regeringsrätten ska ett interimistiskt beslut enligt LOU ses just som en tillfällig åtgärd i avvaktan på det slutliga ställningstagandet. Ett sådant förordnande kan krävas för att göra det möjligt att överhuvudtaget kunna genomföra en överprövning av en viss upphandling (jfr RÅ 2003 ref. 64 och 2005 ref. 17). Den skada eller olägenhet som ett sådant beslut innebär för kommunen kan inte bedömas vara större än skadan för bolaget. Förvaltningsrätten förordnar därför att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

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


Ellinor Malmborg

Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Henric Namander.



SVERIGES DOMSTOLAR

Bilaga

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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.