



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I LINKÖPING**

**DOM**  
2011-08-11  
Meddelad i  
Linköping

Mål nr  
3805-11  
Enhet 2

**SÖKANDE**

Taxi 10 000 AB, 556636-9541  
Produktvägen 3  
610 71 Vagnhärad

Ombud: Advokat Jon Kihlman  
Advokat Jon Kihlman AB  
Västra Trädgårdsgatan 15  
111 53 Stockholm

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2011-08-12	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**MOTPART**

1. Nyköpings kommun  
611 83 Nyköping

2. Taxi Nyköping-Oxelösund Aktiebolag, 556296-4683  
Box 237  
611 25 Nyköping

Ombud: Advokat Ulrica Salomon  
Advokatfirman Lindahl KB  
Box 1065  
101 39 Stockholm

**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 54126

<b>Postadress</b>	<b>Besöksadress</b>	<b>Telefon</b>	<b>Telefax</b>	<b>Expeditionstid</b>
Box 406	Brigadgatan 3	013-25 10 00	013-25 11 40	måndag – fredag
581 04 Linköping		<b>E-post:</b>		09:00-12:00
		forvaltningsratten@linkoping.dom.se		13:00-15:00

## BAKGRUND

Nyköpings kommun (kommunen) genomför upphandling avseende "Resor Daglig Verksamhet". Upphandlingen inleddes i juni 2010 och har skett genom öppet förfarande. Anbud lämnades av Taxi Nyköping-Oxelösund AB och Taxi 10 000 AB (sistnämnda bolag bytte under förfarandet namn från Trosa Taxikompani AB). Sedan kommunen i september 2010 beslutat att tilldela Taxi 10 000 kontraktet ansökte Taxi Nyköping-Oxelösund om överprövning. Kammarrätten i Jönköping förordnade genom dom den 15 maj 2011 i mål nr 3454-10 att upphandlingen inte fick avslutas förrän rättelse skett på så sätt att utvärderingen gjordes om, varvid Taxi 10 000:s anbud inte skulle beaktas. Som skäl för beslutet angavs att Taxi 10 000 inte visat att man förfogade över nödvändiga resurser för fullgörande av avtalet. Bolaget ansågs därför inte ha uppfyllt samtliga i upphandlingen obligatoriska krav och anbudet skulle därför ha uteslutits från utvärderingen. Mot bakgrund av kammarrättens dom beslutade kommunen den 7 juni 2011 att tilldela Taxi Nyköping-Oxelösund kontraktet.

## ANSÖKAN M.M.

**Taxi 10 000** ansöker nu om överprövning av upphandlingen och yrkar att rätten ska förordna att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse skett innebärande att Taxi Nyköping-Oxelösunds anbud inte ska beaktas vid utvärderingen av anbud. Till grund för ansökan anförs att upphandlingen har genomförts i strid mot 1 kap. 9 § LOU. Leverantörerna har inte behandlats på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, vilket har lett till eller kan komma att leda till skada för bolaget. Till stöd härför anförs i huvudsak följande.

### 1. Taxi Nyköping-Oxelösund saknar tillräcklig kapacitet.

Om kammarrättens domskäl i mål nr 3454-10 tillämpas på Taxi Nyköping-Oxelösunds anbud leder det till att även detta anbud ska uteslutas från ut-

värderingen. Taxi Nyköping-Oxelösund förfogar bara över fyra egna bilar. Det måste ”stå klart” att bolaget inte ensamt har tillräcklig kapacitet att utföra uppdraget och att det inte heller visats att bolaget förfogar över underleverantörernas resurser. Kammarrätten fäste inte avseende vid att Taxi 10 000, i enlighet med sitt anbud, är ett helägt dotterbolag till Samtrans skol & handikapptransporter Stockholm AB, vilket omsätter drygt 300 miljoner kr och har avsevärt mycket större resurser än Taxi Nyköping-Oxelösunds delägare förfogar över. Kommunen har således inför det nya tilldelningsbeslutet uteslutit Taxi 10 000 eftersom det inte har kunnat visa att det förfogar över tillräckliga resurser, men avstått från att rikta motsvarande krav mot Taxi Nyköping-Oxelösund.

2. Taxi Nyköping-Oxelösunds prissättning uppfyller inte ska-kraven.

I förfrågningsunderlaget står att i anbudet ska anges priset för hela uppdraget per år exklusive mervärdesskatt och samtliga kostnader för uppdragets utförande. I Taxi Nyköping-Oxelösunds anbud anges att det offererade priset är uträknat efter uppskattade tider och att verkligt pris kommer att baseras på provkörningar efter avtalsstart och att detsamma inte kommer att fastställas förrän några veckor efter avtalsstart. Konstruktionen av ett till intet förpliktande uppskattat pris innebär att anbudet i realiteten saknar prissättning och att det därför är omöjligt att jämföra dess pris med andra anbudsgivares. Om anbudsgivarna behandlas lika ska därför även Taxi Nyköping-Oxelösunds anbud uteslutas.

**Kommunen** har i yttrande anfört bl.a. följande. De har i anbudsutvärderingen behandlat båda leverantörerna lika avseende ”kapacitet att genomföra uppdraget”. Kammarrätten har i mål nr 3454-10 bedömt Taxi 10 000:s anbud som ofullständigt i detta avseende. Rimligen bör den domen också gälla Taxi Nyköping-Oxelösunds anbud. Vad gäller anbudspris anses båda bolagen uppfylla ska-kraven i förfrågningsunderlaget. Kommunen är medveten om att båda anbuden innehåller reservationer av högst marginell betydelse. Även i detta avseende har kommunen behandlat båda leverantö-

terna lika i anbudsutvärderingen. Om förvaltningsrätten bifaller Taxi 10 000:s ansökan vore en övergång till ett förhandlat förfarande rimligt eftersom kommunen då står med två anbud som inte uppfyllt de obligatoriska kraven.

**Taxi Nyköping-Oxelösund** har i yttrande anfört bl.a. följande. Om förvaltningsrätten skulle bifalla Taxi 10 000:s ansökan påverkas de negativt. Bolaget har därför rätt att yttra sig. Taxi Nyköping-Oxelösund yrkar för egen del i första hand att ansökan om överprövning ska avvisas. I andra hand yrkas att ansökan om överprövning ska avslås. Till stöd härför anförs i huvudsak följande.

1. Grund för avvisning av talan.

Av 16 kap. 1 § LOU följer att en leverantör som har lidit skada eller skulle kunna komma att lida skada får ansöka om överprövning. Av kammarrättens avgörande i mål 3454-10 följer att Taxi 10 000:s anbud rätteligen skulle ha uteslutits ur upphandlingen. Taxi 10 000 har således ingen rätt att få sitt anbud utvärderat och kan vid en utvärdering inte tilldelas kontrakt. Taxi 10 000 har därmed inte lidit någon skada med anledning av det nya tilldelningsbeslutet.

2. Grund för att talan ska avslås.

Om förvaltningsrätten skulle döma i enlighet med Taxi 10 000:s yrkande skulle det endast medföra att Taxi Nyköping-Oxelösunds anbud utesluts ur upphandlingen. Det innebär inte att Taxi 10 000 skulle tilldelas kontrakt. Taxi 10 000 har inte ens påstått att dess anbud uppfyllde de obligatoriska kraven i förfrågningsunderlaget. I och med att deras anbud inte uppfyllde de obligatoriska kraven i förfrågningsunderlaget har Taxi 10 000 inte lidit någon skada. Det finns inte anledning för förvaltningsrätten att göra en annan bedömning av Taxi 10 000:s anbud än den kammarrätten gjorde i sin tidigare dom.

**Taxi 10 000** har i genmäle anfört bl.a. följande. Bolaget gavs inte tillfälle att yttra sig i kammarrätten, utan uteslöts utan att ha haft självständig rätt att påverka utgången i målet. Taxi 10 000 bör därför, i enlighet med Högsta förvaltningsdomstolens beslut i mål nr 7311-10, anses ha talerätt i det förevarande målet. Om rätten bifaller Taxi 10 000:s talan kan kommunen antingen göra om upphandlingen eller – om rätten inte förordnar om att upphandlingen görs om – övergå till ett förhandlat förfarande i vilket båda bolagen kan delta. Ett bifall till Taxi 10 000:s talan innebär således en chans att tilldelas kontraktet och redan frånvaron av en sådan chans utgör skada för Taxi 10 000.

**Taxi Nyköping-Oxelösund** har i genmäle anfört bl.a. följande. Kammarrättens dom i mål nr 3454-10 behandlade endast huruvida Taxi 10 000:s anbud uppfyllde de obligatoriska kraven. Deras anbud har således inte prövats av kammarrätten. Vad som sägs i kammarrättens dom angående Taxi 10 000:s anbud kan inte läggas till grund för att Taxi Nyköping-Oxelösunds anbud ska uteslutas i det aktuella målet. Taxi Nyköping-Oxelösunds anbud uppfyller kraven på erforderlig kapacitet och angivande av pris. Bolaget har visat att det ensamt klarar att utföra uppdraget. Utöver fyra egna fordon förfogar bolaget över 40 fordon med dess delägare, tillika transportörer. Även vad gäller prissättningen uppfyller bolagets anbud de av kommunen uppställda kraven. Pris ska enligt kommunens komplettering i frågor och svar, bilaga 2, anges som totalpris för den exempelvecka som ligger till grund för upphandlingen. Taxi Nyköping-Oxelösund har lämnat anbud i enlighet med kompletteringen, vilket även konstaterades av kammarrätten i nämnda mål.

#### **SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Inledningsvis måste bedömas huruvida Taxi 10 000 ska anses ha talerätt i det förevarande målet. Kammarrättens dom i nämnda mål nr 3454-10 in-

nebar att Taxi 10 000:s anbud uteslöts ur upphandlingen utan att bolaget bereddes tillfälle att yttra sig över de anförda bristerna i anbudet. Taxi 10 000 måste därför, i enlighet med Högsta förvaltningsdomstolens beslut den 7 juni 2011 i mål nr 471-11 och den 14 juni 2011 i mål nr 7311-10, anses ha talerätt i det förevarande målet. Ansökan om överprövning ska således inte avvisas. Till följd av nyssnämnda avgöranden måste även Taxi Nyköping-Oxelösund anses ha rätt att yttra sig i målet.

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 skall enligt samma bestämmelse vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 1 § LOU, i för målet tillämplig lydelse, framgår bl.a. att en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Av 16 kap. 2 § första stycket LOU, i för målet tillämplig lydelse, framgår följande. 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 lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

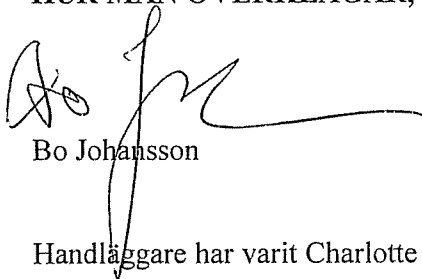
Taxi 10 000 har i huvudsak åberopat att Taxi Nyköping-Oxelösunds anbud, av olika skäl, inte uppfyller de obligatoriska kraven i upphandlingen. Genom att Taxi Nyköping-Oxelösund tilldelats kontraktet, anser Taxi 10 000 att likabehandlingsprincipen åsidosatts och att de lidit skada därav.

Taxi Nyköping-Oxelösund har å sin sida bestridit att deras anbud inte skulle uppfylla de obligatoriska kraven. Taxi Nyköping-Oxelösund har vidare anfört att, om Taxi 10 000:s ansökan tas upp till prövning, Taxi 10 000 i vart fall inte lidit någon skada då kammarrätten redan uteslutit bolaget ur upphandlingen. Kommunen har varken bestridit eller medgivit något av bolagens talan, utan har endast anfört att bolagen lämnat i stort sett likvärdiga anbud och att det bästa vore om det var möjligt att övergå till ett förhandlat förfarande.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Kammarrätten har genom lagakraftvunnet avgörande i nämnda mål nr 3454-10 uteslutit Taxi 10 000:s anbud från upphandlingen då anbudet inte uppfyllde de obligatoriska kraven i förfrågningsunderlaget. Oaktat om Taxi Nyköping-Oxelösunds anbud i sin tur uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget, kan Taxi 10 000 därför inte anses ha lidit skada, eller kunna komma att lida skada, av att Taxi Nyköping- Oxelösund tilldelats kontraktet. Vad Taxi 10 000 anfört, och vad som i övrigt framkommit i målet, har inte på ett övertygande sätt visat att bolaget lidit skada. Taxi 10 000:s ansökan ska därmed avslås.

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



Bo Johansson

Handläggare har varit Charlotte Lindsäter.



# 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. 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 nå 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

DV 3109/1D LOU