



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 17

DOM
2012-12-05
Meddelad i
Stockholm

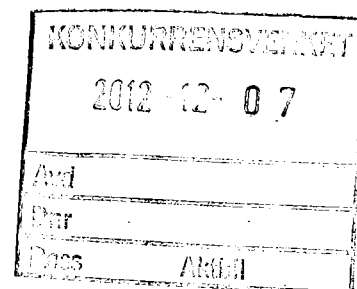
Mål nr
24094-12

SÖKANDE

ATRIK d.o.o.
Litijska cesta 261
1261 Ljubljana Dobrunje
Slovenien

MOTPART

Svenska ambassaden i Sarajevo
Ferhadija 20
71000 Sarajevo
Bosnien och Hercegovina

**SAKEN**

Ansökan om överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 301857

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

YRKANDEN M.M.

Svenska ambassaden i Sarajevo (ambassaden) genomför en offentlig upphandling benämnd "Supply of waste collection equipment and related services", beteckning BiH 26/2012/01. Upphandlingen genomförs genom öppet förfarande. Upphandlingen är indelad i fyra delar (LOT 1-4). Leverantörer har kunnat lämna anbud i en eller flera delar. I tilldelningsbeslut som sändes ut till leverantörerna den 8 november 2012 meddelade ambassaden att upphandlingen resulterat i beslut att teckna avtal med annan leverantör än ATRIK d.o.o. avseende LOT 1 som gäller "Waste collection vehicles" (sopbilar).

ATRIK d.o.o. (ATRIK) ansöker om överprövning av upphandlingen avseende LOT 1. Till stöd för sin talan anför ATRIK i huvudsak följande. När tilldelningsbeslut fattades angående LOT 1 begärde ATRIK att få del av det vinnande budet. Anledningen var att det fanns en misstanke om att ambassaden vid utvärderingen inte tagit hänsyn till den vinnande leverantörens tekniska förmåga. Begäran skickades den 12 november 2012 men svar på begäran kom först den 15 november 2012. ATRIK tvivlar på att det vinnande anbudet är tekniskt korrekt eller överensstämmer med alla tekniska kriterier i förfrågningsunderlaget. Anbudet bygger på felaktiga uppgifter. ATRIK förutsätter att den vinnande leverantören använder sig av påbyggnader från det turkiska företaget Ayalka, ett företag som inte har möjligheten att producera påbyggnader som uppfyller de tekniska specifikationerna. Det totala priset den vinnande leverantören angett är även för lågt för att kunna uppfylla de tekniska specifikationerna vad det gäller påbyggnader. Den vinnande leverantören har accepterat fullt ansvar för att påbyggnaderna stämmer överens med de tekniska specifikationerna och att priset är korrekt men eftersom anbudet är onormalt lågt bör det förkastas. ATRIK har granskat den vinnande leverantörens fordon vid en leverans i kommunen Zenica, Bosnien och Hercegovina. Trots att fordonen

varit i bruk i mindre än en månad hade de synliga fel och dålig produktionskvalitet.

Ambassaden bestrider ATRIK:s yrkanden och anför följande.

Ambassaden tillhandahöll en e-postadress för kommunikation under upphandlingsförfarandet. Efter att tilldelningsbeslutet meddelats alla leverantörer var kontaktpersonen på semester. När e-postmeddelanden skickades till personen fick avsändaren ett frånvaromeddelande med hänvisning till en annan person. Det är ATRIK som, genom att inte varit tillräckligt uppmärksamma, missat möjligheten att ta del av dokumentationen. I utvärderingsfasen agerade ambassaden i enlighet med 24.3 i förfrågningsunderlaget där det anges följande.

”The contracting Authority’s determination of a bid’s responsiveness is to be based on the contents of the bid itself without recourse to extrinsic evidence”.

Ambassaden förlitade sig därmed endast på leverantörens dokument. En noggrann utvärdering av alla anbud gjordes och ambassaden kom fram till att den vinnande leverantören hade lämnat in alla relevanta dokument och uppfyllde alla relevanta krav. I avsnitt 29.1 och 29.2 i förfrågningsunderlaget anges följande.

”The Contracting Authority will determine to its satisfaction the technical qualifications of the Bidder to perform the contract satisfactorily, in accordance with the criteria listed in ITB Clause 13.2. The determination will take into account the Bidder’s financial, technical and production capabilities. It will be based upon an examination of the documentary evidence of the Bidder’s qualifications submitted by the Bidder, pursuant to ITB Clause 13.2”.

När fordonen levereras kommer bland annat kvaliteten kontrolleras. Det finns även bestämmelser om garantiperiod samt påföljder för det fall fordonen inte skulle uppfylla kvalitetskraven. Ambassaden agerade i enlighet med lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) och

förfrågningsunderlaget vid bedömningen att budet uppfyllde samtliga krav. Utvärderingsgrunden lägsta pris användes sedan i enlighet med förfrågningsunderlaget vilket föranledde det slutliga resultatet. Av samtliga fyra bud på LOT 1 var ATRIK:s bud det högsta. Ambassaden fann inte skäl att utesluta det vinnande budet på grund av att det skulle vara onormalt lågt. Beslutet att anta det vinnande budet är i enlighet med LOU och förfrågningsunderlaget.

ATRIK har beretts tillfälle att yttra sig över vad ambassaden anfört. Något yttrande har inte inkommit till förvaltningsrätten inom den utsatta tiden.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 9 § LOU anges bl.a. att 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.

En upphandlande myndighet får enligt 12 kap. 3 § första stycket LOU förkasta ett anbud om den finner att priset är onormalt lågt. Anbudet får dock förkastas först sedan myndigheten skriftligen begärt en förklaring till det låga anbudet och inte fått ett tillfredsställande svar.

I 16 kap. 6 § första stycket LOU anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i lagen och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

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 talan grundas (RÅ 2009 ref. 69). Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grund av vad sökanden har framfört finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU.

ARTIK har i huvudsak anfört att det vinnande anbudet borde ha förkastats då det inte uppfyller de tekniska specifikationerna vilket även följer av att priset är onormalt lågt. Förvaltningsrätten konstaterar härvid att den upphandlande myndigheten normalt är oförhindrad att själv bestämma om och hur anbudsgivaren ska visa att aktuella skallkrav är uppfyllda, under förutsättning att gällande bestämmelser och principer respekteras. Detta innebär att förfrågningsunderlagets utformning är avgörande för om och hur ett skallkrav måste styrkas. I det aktuella förfrågningsunderlaget anges bland annat följande under avsnitt 4.1 i delen "General conditions of contract".

"The Goods supplied under this Contract shall conform to the standards mentioned in the Technical Specifications, and, when no applicable standard is mentioned, to the authoritative standards appropriate to the Goods' country of origin. Such standards shall be the latest issued by the concerned institution."

Ambassaden har i huvudsak anfört att ambassaden vid utvärderingen, i enlighet med förfrågningsunderlaget, endast tog hänsyn till det som framkom av själva anbudet och medföljande dokument. Förvaltningsrätten konstaterar att det vid överprövning enligt LOU gäller som huvudregel att det inte ankommer på förvaltningsrätten att göra en ny utvärdering eller att i övrigt pröva lämpligheten av den upphandlande myndighetens beslut. Vad ATRIK har anfört om att den vinnande leverantörens fordon inte i realiteten uppfyller de tekniska kraven kan inte, enligt förvaltningsrättens bedömning, anses visa att ambassaden vid utvärderingen har agerat i strid med förfrågningsunderlaget, LOU eller de upphandlingsrättsliga principerna.

Förvaltningsrätten har även att ta ställning till om det vinnande anbudet borde ha förkastats med anledning av att det, vilket ATRIK anfört, måste anses vara onormalt lågt. Vad som anses vara ett onormalt lågt anbud måste bedömas från fall till fall. ATRIK har även i detta avseende anfört att det inte är möjligt för den vinnande leverantören att erbjuda fordonen till det låga priset om de skulle uppfylla de tekniska specifikationerna. Ambassaden har anfört att fordonen kommer att kontrolleras vid leverans samt att det finns bestämmelser om garanti och påföljder för det fall fordonen inte skulle uppfylla kvalitetskraven. ATRIK har inte bemött vad ambassaden har anfört. Förvaltningsrätten gör bedömningen att vad ambassaden har anfört får anses vara godtagbara skäl till varför anbudet inte förkastats som onormalt lågt. Det har inte heller framkommit uppgifter som föranleder förvaltningsrätten att göra en annan bedömning.

Förvaltningsrätten finner därmed att det inte har framkommit grund för ingripande enligt LOU på grund av ambassadens utvärdering av det vinnande anbudet eller på grund av att det vinnande anbudet kan anses som onormalt lågt. Vad ATRIK i övrigt anför utgör inte heller grund för ingripande enligt LOU. Ansökan om överprövning och ingripande enligt LOU ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1A LOU).



Magnus Åhammar

Rådman

Förvaltningsrättsnotarien Åsa Ullsåker har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. 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
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 3109/1A LOU