



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1
Lena Palmér

DOM
2013 -01- 2 1
Meddelad i
Malmö

Mål nr
13158-12E

SÖKANDE

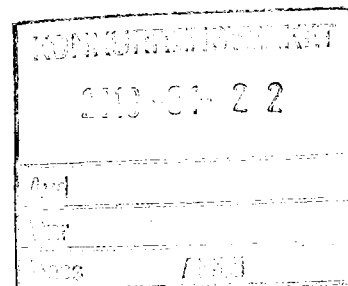
Göteborgs Brandservice AB, 556340-5611
Knipplekullegatan 3 B
417 49 Göteborg

MOTPART

Malmö stad
205 80 Malmö

SAKEN

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



DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Göteborgs Brandservice AB:s ansökan.

YRKANDEN OCH INVÄNDNINGAR

Malmö stad genomför upphandling med öppet förfarande av leverans av service av handbrandsläckare. Av tilldelningsbeslut den 21 december 2012 framgår att uppdraget ska tilldelas Brand & Industriskydd i Osby AB, medan Göteborgs Brandservice AB inte har kvalificerat sig som anbudsgivare

Göteborgs Brandservice AB begär överprövning av upphandlingen.

Malmö stad motsätter sig bifall till ansökan.

OMSTÄNDIGHETER SOM ÅBEROPAS I MÅLET

Göteborgs Brandservice har åberopat följande omständigheter

Det är Göteborgs Brandservice absoluta uppfattning att bolaget uppfyllt kravet beträffande miljöskumsläckare samt skumsläckare 9 liter 55A 233B. Kravet lyder: "Uppfyller leverantören krav på miljögodkända Skumbrandsläckare och omfyllnad av dessa? (ja/nej svar). Kravgräns Ja". Göteborgs Brandservice svarade ja på denna fråga. Det fanns inte något krav på något annat. Alltså uppfylldes det ställda kravet. Efter att Malmö stad begärt in förtydligande i form av produktblad skickade Göteborgs Brandservice in det begärda underlaget som visar att den offererade produkten innehåller miljömärkt skum. Staden begärde ingen ytterligare teknisk specifikation eller bevis. I produktbladet anges "Den totala mängden fluor i utblandad skumvätska är mindre än 0,04%. Det gör att släckaren uppfyller det holländska miljöinstitutet Milieukeurs krav och kan certifieras enligt deras miljönorm. Det är den enda officiella miljöklassning som finns på släckare i Europa och den norm som många kunder och upphandlare hänvisar till."

Malmö Stad har följande inställning till åberopade omständigheter

Staden begärde den 19 december 2012 in förtydligande i form av produktblad för offererade miljöskumsläckare för samtliga leverantörer. I sökandens produktblad framgår tydligt att den av Göteborgs Brandservice offererade 9 liters miljöskumsläckaren inte uppfyller ställda krav om högsta effektivitetsklass 55A 233B utan har den lägre effektivitetsklassen 43A 233B. Av "Frågor och svar" den 19 november 2012 framgår att släckmedlet ska ha Sticking Milieukeur miljömärkning eller likvärdigt. Ingen märkning framgår av varken anbud eller produktblad. På ovan angivna grunder har staden beslutat att utesluta Göteborgs Brandservice AB då dessa krav var obligatoriska. Staden har genomfört anbudsutvärderingen i enlighet med det aktuella förfrågningsunderlaget.

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.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor och omständigheter som sökanden tar upp.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten 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.

Förvaltningsrättens bedömning

För att konkurrensen ska vara på lika villkor i en upphandling krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Av underlaget ska framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas.

I det aktuella förfrågningsunderlaget (punkterna 4.1 och 4.2) anges att skumbrandsläckare ska vara miljöklassade och att 9-liters skumsläckare ska vara av minimum effektivitetsklass 55A 233B.

Av "Frågor och Svar" – som utgör ett förtydligande av upphandlingsunderlaget – framgår att släckmedlet ska ha Sticking Milieukeur miljömärkning eller likvärdigt för att skumsläckarna ska klassas som miljösläckare.

I Malmö stads utvärderingsprotokoll anges att Göteborgs Brandservice anbud har förkastats på den grunden att bolaget inte klarat krav på miljöskumsläckare.

Göteborgs Brandservice anser sig uppfylla kravet på miljöskumsläckare och effektivitetsklass, medan det enligt Malmö stad inte av vare sig Göteborgs Brandservice anbud eller av det produktblad som ingetts som en begärd komplettering framgår att släckmedlet har miljömärkning.

Göteborgs Brandservice har i samband med sin ansökan till förvaltningsrätten lämnat in ett produktblad och hänvisat till detta som det man kompletterat sitt anbud med. Malmö stad har till sitt yttrande bifogat en kopia av ett produktblad som är till största del men inte fullt ut identiskt med det som Göteborgs Brandservice gett in med sin ansökan (i ett senare

yttrande har även Göteborgs Brandservice gett in en kopia av samma version av produktbladet som det Malmö stad hänvisat till).

Förvaltningsrätten kan konstatera att det av det produktblad Malmö stad åberopat varken i tabell eller i löptext framgår att någon släckare, och följaktligen inte heller den omtvistade släckaren (effektklass 55A 233B), är miljömärkt. I det av Göteborgs Brandservice först åberopade produktbladet framgår däremot såväl av löptext som i tabellen att bland annat släckare av effektivitetsklass 43A 233B är miljöklassad (Miliekeur). Det anges dock inte att denna miljömärkning även avser den i målet aktuella släckaren av en högre effektivitetsklass.

I en komplettering till förvaltningsrätten har Göteborgs Brandservice gett in ytterligare produktblad – som så vitt framgår inte har bifogats bolagets anbud – vilka uppges och synes visa att även släckare av effektivitetsklass 55A 233B nu finns som miljömärkt alternativ från bolagets leverantör.

Oavsett vad som kan utläsas av denna sistnämnda komplettering, kan förvaltningsrätten konstatera att det av Göteborgs Brandservice anbud inte framgår att den aktuella släckare som bolaget offererat uppfyller de miljökrav som Malmö stad ställt upp.

Mot denna bakgrund finner förvaltningsrätten att Göteborgs Brandservice inte visat att Malmö stad vid sin prövning av bolagets anbud och vid förkastandet av detsamma tagit ovidkommande hänsyn, avvikit från förfrågningsunderlaget eller på annat sätt agerat i strid med LOU. Rätten saknar därmed grund för att besluta om ingripande mot upphandlingen.

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


Peder Liljeqvist



SVERIGES DOMSTOLAR

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
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 3109/1B LOU