



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2011-03-23
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
2084-11 E
Enhet 2:2

SÖKANDE

Malte Månson AB, 556089-5541
Box 133
596 23 Skänninge

MOTPART

Härryda kommun
435 80 Mölnlycke

KONKURRENSVERKET	
2011 -03- 2 3	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2****DOM****BAKGRUND**

Härryda kommun har genomfört en upphandling av Isbanemaskin, dnr 2011/46. Tre leverantörer har inkommit med anbud. Samtliga anbud har uppfyllt de "skall-krav" som ställts på anbudsgivare och produkten och därmed kvalificerats till utvärderingsfasen. I tilldelningsbeslutet den 18 februari 2011 har kommunen beslutat att anta Winn Marketing AB:s anbud, då det bedömts som ekonomiskt mest fördelaktigt.

YRKANDEN M.M.

Malte Månson AB (bolaget) ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har vidtagits, innebärande att Winn Marketing AB:s anbud ska förkastas samt att utvärderingen ska göras om. Som skäl för talan anger bolaget i huvudsak följande. I förfrågan anges skall-krav innebärande att maskinen ska vara utrustad med "automatisk snörensare med snökapacitet på minst tre m³". I utvärderingen har vinnande anbud från Winn Marketing AB uppfyllt alla skall-krav och samtidigt betingat ett avdrag på priset med 25 000 kr för uppfyllt bör-krav "vertikalt transportband". I samtliga broschyrer och dokumentation från förevarande anbudsgivare finns inte någon uppgift på att offererad isbanemaskin med vertikalt transportband även är utrustad med automatisk snörensare. Vinnande anbud uppfyller således inte samtliga skall-krav och ska därmed inte anses ha kvalificerat sig till utvärderingsfasen.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Kommunen har som önskemål att isbanemaskinen ska vara försedd med vertikalt transportband och ger därför ett prisavdrag på 25 000 kr till det anbud som uppfyller detta. Fördelen och skälet till bör-kravet är att maskiner med vertikalt transportband i sig per automatik rensar bort snön under

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM**

avkörningen, vilket innebär att risken för stopp minimeras. Således utesluter det behovet av automatisk snörensning i den bemärkelsen som krävs på isbanemaskiner med vertikalskruv. Därmed har Winn Marketing AB:s anbud ansetts uppfylla kravet på automatisk snörensning.

DOMSKÄL*Tillämpliga bestämmelser m.m.*

Upphandlingen har genomförts som en förenklad upphandling, varför bestämmelserna i 15 kap. LOU ska tillämpas. Enligt 15 kap. 2 § LOU tillämpas enligt detta kapital även bl.a. 1 kap., 2 kap. och 16 kap. samma lag.

Förvaltningsrätten har enligt 16 kap. 5 § LOU att pröva om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i lagen. Om så är fallet 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 gjorts.

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 ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM***Utredningen*

I förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

4 KRAV PÅ PRODUKTEN

Övriga krav på produkten återfinns i medföljande svarsbilaga. Denna ska fyllas i och bifogas anbudet.

5 PRÖVNING

Prövning av inkomna anbud sker i tre steg.

1. Först prövas att samtliga skallkrav på anbudsgivaren uppfylls.
2. Har dessa krav uppfyllts prövas skallkraven på tjänsten. (Observera att samtliga skallkrav i förfrågningsunderlaget med tillhörande bilagor måste uppfyllas för att anbudet ska kvalificeras till utvärderingsfasen.)
3. Utvärderingsfasen är den tredje och sista prövningen där det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt kommer att antas.

Kriterier för utvärdering är följande:

1. Pris
2. Börkrav:
 - Vertikalt transportband: avdrag 25 000 kr
 - Garanti 24 månader: avdrag 10 000 kr
 - Garanti 36 månader: avdrag 15 000 kr

Anbudspris kommer att räknas fram med följande modell:

Anbudspris = pris – pris inbytesmaskin – värde på vertikalt transportband – garantivärde

Svarsbilaga - Kravspecifikation

SKALLKRAV

Följande krav ska uppfyllas för att anbudet ska kvalificeras till utvärdering. Markera med ett kryss i rutan om kravet uppfylls. Anbudsgivaren intygar därmed att lämnad information är sanningsenlig.

Offererad maskin ska vara utrustad med följande:

- Automatisk snörensare med snökapacitet på minst 3 m³

Förvaltningsrättens bedömning

En av de grundläggande principerna enligt LOU är principen om likabehandling. Principen innebär att leverantörer och de produkter de har att erbjuda ska behandlas lika. Således ska krav på leverantörer och produkter

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

upprätthållas och vid prövningen av anbud ska tilldelningskriterier tillämpas objektivt och enhetligt på samtliga anbudsgivare. Den upphandlande myndigheten får inte medge att anbud avviker från förfrågningsunderlagets "skall-krav" och ett anbud som inte uppfyller samtliga "skall-krav" får därför inte antas.

Frågan som är föremål för förvaltningsrättens prövning är huruvida isbanemaskinen Icebear Electric, som offererats av Winn Marketing AB, uppfyller ett av "skall-kraven" i förfrågningsunderlags kravspecifikation, dvs. att maskinen ska vara utrustad med automatisk snörensare med snökapacitet på minst tre m³. Sökandebolaget menar å ena sidan att förevarande isbanemaskin med vertikalt transportband, enligt broschyr och dokumentation från Winn Marketing AB, inte är utrustad med automatisk snörensare. Kommunen å andra sidan hävdar att maskinen uppfyller "skall-kravet" då ett vertikalt transportband per automatik har funktionen att rensa bort snö, varför det inte finns behov av automatisk snörensning i den bemärkelsen som krävs på isbanemaskiner med vertikalskruv.

Av utredningen framgår att det ifrågavarande "skall-kravet" på upphandlingsföremålet motiveras mot bakgrund av att minimera risken för stopp. En isbanemaskin med vertikalt transportband rensar i sig bort snön automatiskt under avkörningen, varför det inte finns behov av att maskinen också är utrustad med automatisk snörensare. Kravet är tydligt utformat och innebär visserligen ett obligatoriskt krav på att isbanemaskinen ska vara utrustad med automatisk snörensare. Det ställda "skall-kravet" får emellertid i första hand uppfattas som ett funktionskrav och inte som ett absolut egenskapskrav. Mot bakgrund av syftet med kravet som tar sikte på isbanemaskinens funktion bedömer förvaltningsrätten därför att isbanemaskinen Icebear Electric på motsvarande sätt uppfyller kravet på automatisk snörensare, då det vertikala transportbandet innehar denna egenskap. Förvaltningsrätten anser således att vad bolaget har anfört inte ger vid handen

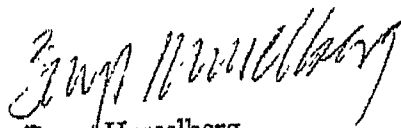
**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 2

DOM

att kommunen har frångått de krav som angetts som "skall-krav" i upphandlingen. Den omständighet att kommunen funnit att Winn Marketing AB:s isbanemaskin uppfyller förevarande "skall-krav" medför därmed inte att upphandlingen har genomförts i strid med LOU. Förutsättningar för åtgärd med stöd av 16 kap. 5 § LOU saknas därför. Bolagets ansökan ska således avslås.

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



Bengt Hasselberg

rådmän

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Sandra Zetterdahl.



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 uppgive 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