



2010 -08- 0 1	
Ans	
Önr	
Doss	Aktbil

KLAGANDE

Bo Nilsson, 560516-2717, med firma Taxi-Bosse
Kornettvägen 2 B
286 34 Örskelljunga

MOTPART

Örskelljunga kommun
286 80 Örskelljunga

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Malmös dom den 7 juni 2010 i mål nr 7659-10, se bilaga A

SAKEN

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

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten förordnar med ändring av förvaltningsrättens dom att upphandlingen avseende paket 2–4 inte får avslutas förrän rättelse har gjorts på så sätt att en ny utvärdering ska göras varvid Röke Buss AB:s anbud inte ska utvärderas.

YRKANDEN M.M.

Bo Nilsson med firma Taxi-Bosse (Taxi-Bosse) yrkar att förvaltningsrättens dom ska ändras på så sätt att Röke Buss AB:s anbud ska förkastas. Till stöd för sin talan anför Taxi-Bosse bl.a. följande. I Örskelljunga kommuns (kommunens) upphandlingsunderlag, under administrativa föreskrifter, står tydligt att upphandlingen är uppdelad i fyra paket och att paket 1 kräver bussfordon, medan paket 2–4 kräver taxifordon. Kommunen har således i förfrågningsunderlaget till aktuell upphandling uppställt ett krav på taxifordon för paket 2–4. Ordet ”kräver” kan inte misstolkas och det som krävs i ett

För hänsedom

förfrågningsunderlag måste infrias. Registrerade taxiföretag kan således lämna anbud på paket 2–4. Även i de bilagor som beskriver kommande läsårs skoltider och antal kilometer för respektive skola framgår klart och tydligt ordet ”taxi”. Vad som ytterligare krävs framgår av bilaga A ”Trafiksäkerhetskrav”. Kommunen har trots sina egna krav gett paket 2–4 till Röke Buss AB som varken har taxifordon eller tillstånd att bedriva taxiverksamhet. Kommunen har nu uppgett att paket 2–4 kräver fordon av taxikaraktär, dvs. personbilar och s.k. minibussar. Det finns inget som heter fordon av taxikaraktär. Eftersom det står att det krävs taxifordon kan det vara flera bussbolag som har avstått från att lämna anbud, då de inte ansett sig uppfylla kravet på taxiverksamhet. Kravet på taxifordon måste därför stå fast oavsett vad kommunen säger sig ha menat med detta uttryck. För att få bedriva yrkesmässig trafik måste företagen ha ett trafiktillstånd. Enligt 1 kap. 3 § yrkestrafiklagen (1998:490) kan yrkesmässig trafik med personbil (inklusive minibussar) endast utföras av taxiregistrerade företag. Taxitrafik kan alltså bara utföras med personbil eller lätt lastbil. För att bedriva yrkesmässig trafik för personbefordran med personbil och minibussar måste dessa således vara taxiregistrerade. Det framgår av yrkestrafiklagen att man inte får bedriva beställningstrafik med buss och använda sig av personbilar eller minibussar. I kravspecifikationen för fordon i förfrågningsunderlaget framgår det tydligt att upphandlingen avser personbilar och dessa kan endast vara taxifordon registrerade för personbefordran enligt lagen. Röke Buss AB bedriver beställningstrafik med buss och kan således inte bedriva skolskjuts enligt paket 2–4 i den aktuella upphandlingen. Ett krav i upphandlingsunderlaget är att anbudsgivaren ska vara registrerat i bolagsverket för den typ av verksamhet upphandlingen avser. Röke Buss AB är inte registrerad för taxiverksamhet och kan således inte utföra uppdraget som avses i paket 2–4. Av 7 kap. 2 § yrkestrafikförordningen framgår att ett taxifordon inte alltid behöver vara utrustat med en taxameter.

Kommunen bestrider bifall till överklagandet och anför bl.a. följande. Upphandlingen är uppdelad på fyra olika paket och avtal kan skrivas gällande

ett eller flera paket. För paket 1 krävs bussfordon för att klara de avsedda transporterna. För paket 2–4 krävs inte bussar utan fordon av taxikaraktär, t.ex. personbilar eller s.k. minibussar. Det finns inget krav på att bilarna ska vara registrerade som taxifordon eller att bolaget ska vara registrerat som taxiföretag. Benämningen i anbudsunderlaget är enbart beskrivande. Krav på fordon och förare finns specificerade i bilaga A ”Trafiksäkerhetskrav” tillhörande anbudsfrågan. I denna bilaga finns inga skall-krav på taxifordon, taxameter, taxiförare eller taxilegitimation. Kommunen har inte efterfrågat taxameter, utan anbudet gäller avtalad/beställd skolskjutstrafik och paket 2–4 ska utföras med mindre fordon än buss. Den anbudsgivare som tilldelats paket 2–4 utför idag skolskjutstrafiken på det som motsvarar paket 4 på ett korrekt och fungerande sätt. Det kan vidare konstateras att det inte finns något krav i anbudsfrågan på att anbudsgivare ska äga taxifordon vid anbudstillfället. Att ställa ett sådant krav skulle strida mot proportionalitetsprincipen. Bolaget ska vara registrerat för den typ av verksamhet som upphandlingen avser och Röke Buss AB är hos Skatteverket registrerat för ”annan landstransport av passagerare”. Beskrivningen får anses stämma in med den verksamhet som avses upphandlas. Upphandlingen avser inte taxitrafik utan skolskjuts.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Frågan i målet är om Röke Buss AB:s anbud uppfyller alla i aktuell upphandling uppställda skall-krav och om kommunen har agerat i strid med LOU och de gemenskapsrättsliga principerna genom att anta Röke Buss AB:s anbud.

I förfrågningsunderlagets inledande beskrivning under ”Administrativa föreskrifter” anges att ”Upphandlingen är uppdelad i 4 stycken paket, till ett av paketen krävs bussfordon och till resterande 3 paketen krävs taxifordon”. I samma föreskrifter anges vidare att anbudsgivaren ska vara registrerad i bolagsregister eller motsvarande för den typ av verksamhet upphandlingen

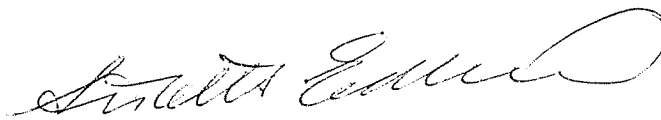
avser. I bilaga A ”Trafiksäkerhetskrav” finns en sammanställning av krav som leverantören förväntas uppfylla. Som en av punkterna under rubriken ”Trafiksäkerhetsplan” i den nämnda bilagan anges att anbudsgivaren bör vid kontraktsstart ha rutiner för att säkerställa att alla förare som omfattas av uppdraget har rätt behörighet för de fordon och den trafik som utförs. Som fotnot till denna punkt kan man läsa ”dvs. taxiförarlegitimation (TFL), D-behörighet eller Yrkeskompetensbevis”. Därtill står det på försättsbladen till bilagorna E, F och G, som förklarar skoltiderna och de olika resorna för de aktuella paketen, ordet ”Taxi”.

Kammarrätten gör följande bedömning.

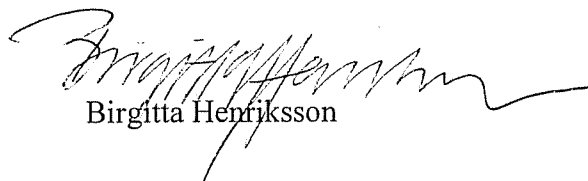
Någon närmare beskrivning av vad som avsetts med uttrycket taxifordon lämnas inte i förfrågningsunderlaget. I en fotnot till förfrågningsunderlaget anges bl.a. taxiförarlegitimation som förklaring till vilken behörighet som förarna som utför de aktuella uppdragen ska ha. Även på andra ställen i förfrågningsunderlaget nämns ordet ”Taxi”. Med beaktande av detta finner kammarrätten att det finns fog för Taxi-Bosses uppfattning att det i förfrågningsunderlaget ställts ett krav att paket 2–4 ska utföras genom taxiverksamhet. Vad som i övrigt anges i förfrågningsunderlaget ändrar inte kammarrättens uppfattning i denna del. För Röke Buss AB har varken i bolagsregistret, eller hos Skatteverket, registrerats sådan verksamhet. Det har inte framgått annat av utredningen i målet än att Röke Buss AB inte uppfyller det krav som sålunda ställs i upphandlingen.

Vid en sammantagen bedömning av omständigheterna i målet finner kammarrätten således att kommunen genom att utvärdera ett anbud som inte uppfyller alla för upphandlingen ställda skallkrav har agerat i strid mot reglerna i LOU och principen om likabehandling. Kammarrätten finner därmed skäl att förordna att upphandlingen avseende paket 2–4 får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att en ny utvärdering ska göras och att Röke Buss AB:s anbud i dessa delar inte ska utvärderas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 1).



Lisbeth Edlund

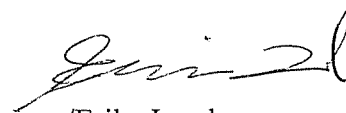


Birgitta Henriksson



Lennart Berglund

referent



/Erika Lund



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1
Anna Jannert

DOM
2010-06-07
Meddelad i
Malmö

Mål nr
7659-10 E

Sida 1 (4)

Bilagor A

SÖKANDE

Taxi Bosse
Kornettvägen 2 B
286 34 Örkeljunga

MOTPART

Örkeljunga kommun
286 80 Örkeljunga

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Taxi Bosses ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 14571

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Örkelljunga kommun genomför en upphandling av skolskjuts avseende läsåren 2010/11 – 2012/13. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande enligt LOU och avser tre olika skolskjutspaket, varav tre av dem, paket nummer 2, 3 och 4, dem rör trafik med taxifordon.

Enligt tilldelningsbeslut har Örkelljunga kommun tilldelat Röke Buss AB paket nummer 2-4.

Taxi Bosse har begärt överprövning av beslutet och yrkat att Röke Buss AB skall uteslutas från upphandlingen vad gäller de tre paket som kräver taxifordon och att tilldelningen av uppdragen förs till den anbudsgivare som var nummer två i utvärderingen. Som grund för sin talan har Taxi Bosse anfört följande. Röke Buss AB uppfyller inte kraven under punkt 1.2 samt punkt 3.2 i upphandlingsunderlaget. Röke Buss AB har enligt registreringsbeviset från Bolagsverket inte behörighet för taxitrafik. Av denna anledning borde anbudet från Röke Buss AB inte fått vara med i utvärderingen av de tre paket som gällde taxifordon. Taxi Bosse, som förlorade i upphandlingen, kommer om upphandlingen får fortleva, att lida omfattande ekonomisk skada.

Örkelljunga kommun har anfört följande. Upphandlingen avser skolskjuts- trafik i Örkelljunga kommun. Upphandlingen är uppdelad i fyra paket och avtal kan skrivas gällande ett eller flera paket. Paket 1 gäller busstrafiken, det vill säga det krävs bussfordon för att klara dessa transporter. Paket 2-4 kräver inte bussar utan fordon av taxikaraktär, till exempel personbilar och så kallade minibussar. Det finns inget krav på att bilarna ska vara registrerade taxifordon eller att bolaget ska vara registrerat som taxiföretag. Den något stränga beskrivningen i anbudsunderlaget ska endast tolkas som fordon av taxikaraktär. Krav på fordon och förare finns specificerade i bilaga

A "Trafiksäkerhetskrav" tillhörande anbudsfrågan. I trafiksäkerhetskraven finns inga krav på taxifordon, taxameter, taxiförare eller taxilegitimation. Kommunen har inte efterfrågat taxameter, utan anbudet gäller avtalad/beställd skolskjutstrafik och paket 2-4 ska utföras med mindre fordon än buss. Den anbudsgivare som tilldelats paket 2-4 utför idag skolskjutstrafiken på det som motsvarar paket 4 på ett korrekt och fungerande sätt. Anbudsfrågan kräver inte att anbudsgivaren ska ha behörighet för taxitrafik utan kräver att det ska vara registrerat för den typ av verksamhet som upphandling avser. Hos Skatteverket är Röke Buss AB registrerat för "annan landtransport av passagerare", det exemplifieras med "t ex flygplansbussar, skidliftar, skolbussar, turistbussar". Beskrivningen landtransport av passagerare får anses stämma in med den verksamhet som avses upphandlas.

DOMSKÅL

Enligt 16. kap 1 och 2 §§ LOU kan rätten 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 att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingen på ett öppet sätt. Härvid gäller att den upphandlande myndigheten inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget och inte heller göra prövningen mot andra kriterier än de som funnits i förfrågningsunderlaget.

I den i förfrågningsunderlaget inledande beskrivningen av upphandlingarna anges att *Upphandlingen är uppdelad i 4 stycken paket, till ett av paketen*

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM

Sida 4
7659-10 E

krävs bussfordon och till resterande 3 paketen krävs taxifordon. Anbuderna lämnas per paket. Utgående från detta har det således i och för sig kunnat antas att endast anbudsgivare som bedriver taxitrafik skulle komma ifråga för dessa delar av upphandlingen. Någon närmare beskrivning av vad som avsetts med uttrycket taxifordon lämnas härefter inte i förfrågningsunderlaget. I kravspecifikation med bilaga anges emellertid ett flertal krav på fordon och deras utrustning. I specifikationen görs distinktioner mellan buss och personbilar av olika storlekskategorier. Där ställs också vissa krav på förare. I specifikationen ställs emellertid inga krav hänförliga på något sätt till taxiverksamhet. Vad som anges beträffande taxiförarlegitimation är endast ett exempel på godtagbar förarkompetens. Uttrycket taxifordon förekommer inte heller. Trots att detta missledande uttryck kommit till användning inledningsvis i förfrågningsunderlaget finner förvaltningsrätten att det av förfrågningsunderlaget kunnat utläsas att även andra anbudsgivare än taxiföretag kunnat komma ifråga för upphandlingen. Det saknas således förutsättningar för ingripande mot upphandlingen på den av Taxi Bosse anförda grunden.

Förvaltningsrätten har i dom denna dag i mål nr 7419-10 gjort motsvarande bedömning beträffande ansökan om överprövning av annan anbudsgivare. Med domen har förvaltningsrättens beslut den 17 maj 2010 om inhibition av upphandlingsförfarandet upphört att gälla.

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



Jan Bratt

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande skall skriva till Regeringsrätten. Skrivelsen ställs alltså till Regeringsrätten *men skall skickas eller lämnas till kammarrätten*.

Överklagandet skall ha kommit in till kammarrätten *inom tre veckor* från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande skall kunna tas upp i Regeringsrätten fordras att *prövningstillstånd* meddelas. Regeringsrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att talan prövas eller om det föreligger synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att grund för resning föreligger eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Regeringsrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande skall undertecknas av klaganden eller dennes ombud och inges i original samt innehålla;

1. den klagandes namn, personnummer/organisationsnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 Regeringsrätten
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen härför
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.