



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2014-04-09
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
778-14 E

SÖKANDE

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

MOTPART

Arvika Fastighets AB, 556040-1217
c/o Arvika kommun
671 81 Arvika

SAKEN

Offentlig upphandling

AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Malte Månsson AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 106840

Postadress Box 568 651 12 Karlstad	Besöksadress Rådhuset, Stora torget	Telefon 054-14 85 00 E-post: forvaltningsrattenikarlstad@dom.se www.forvaltningsrattenikarlstad.domstol.se	Telefax 054-14 85 30	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
---	--	---	--------------------------------	---

BAKGRUND

Arvika Fastighets AB genomför en upphandling av en ismaskin till Vik ishall och isbana.

PARTERNAS TALAN

Malte Månsson AB ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bland annat följande.

Malte Månsson AB har i upphandlingen ställt frågor till upphandlande myndighet gällande skall-krav på ismaskinen. Skall-kravet ”Snöupptagning genom bandtransport” bör ändras till ”eller likvärdigt” då detta skall-krav i annat fall är diskriminerande eftersom det enbart finns ett fabrikat som har denna utrustning. Här bör användaren vara ute efter en funktion (snöupptagning) och den kan lösas på olika sätt, t.ex. via skruvupptagning. Skall-kravet ”Chassi, tank och kälke i rostfritt stål” bör ändras till t.ex. ”rostskyddsbehandlat material” då detta annars är diskriminerande eftersom det enbart finns ett fabrikat som har denna utrustning.

Kommunens svar är tyvärr diskriminerande. Vad gäller ”problem med puckar som fastnar i skruven” borde det vara lättare att se till att det inte finns några puckar på isen när isvård ska utföras än att utesluta alla andra fabrikat på marknaden. Detta eventuella problem finns i så fall i alla ishallar och hanteras därefter även där andra fabrikat av isbanemaskiner finns. Vad gäller ”problem med rost” förekommer rost på alla maskiner som inte är utrustade med rostfritt stål. Detta förebyggs då t.ex. genom galvanisering eller annan behandling eller material. Rostproblemet är i vilket fall inte så stort så det påverkar hållbarhet eller funktion på isbanemaskinen och bör då inte heller utesluta alla andra fabrikat på marknaden.

Arvika Fastighets AB motsätter sig bifall till ansökan och anför bland annat följande.

Vad gäller kravet på rostfritt material grundar sig detta krav på egen erfarenhet av att en ismaskin med rostskyddsbehandlat material rosttar. Kravet på rostfritt material är således en lämplig och effektiv åtgärd för att uppnå det eftersträvade syftet, nämligen att materialet inte ska rosta. Kravet är proportionerligt och står inte i strid med likabehandlingsprincipen (jfr Förvaltningsrätten i Jönköpings dom den 17 februari 2011, mål 188-11).

Vad gäller kravet på att snöupptagning ska kunna ske genom bandtransport grundar det sig på att puckar inte ska följa med in i ismaskinen. Det är riktigt att puckar och andra föremål plockas upp manuellt från isbanan innan ismaskinen körs. Det är emellertid inte ovanligt att puckar och andra föremål ändå blir kvar på banan, t.ex. i snöhögar vid målen och i hörn. Dessa är sedan svåra att upptäcka då sikten från ismaskinen är begränsad. Puckar och andra föremål som hamnar i maskinens skruv leder till driftstopp och skador som kräver att mekaniker måste tillkallas. Nämnade problem bygger på Arvika Fastighets AB:s egen erfarenhet från ismaskin med skruv. Eftersom en ismaskin med bandtransport av snö eliminerar problemet med att puckar och andra föremål fastnar i ismaskinen utgör det ställda kravet en lämplig och effektiv åtgärd för att uppnå det eftersträvade syftet, nämligen att puckar och andra föremål inte ska fastna i ismaskinen med driftstopp och kostnader för mekaniker som följd (jfr Förvaltningsrätten i Härnösands dom den 16 december 2010, mål 3846-10). Kravet är proportionerligt och står inte i strid med likabehandlingsprincipen.

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Enligt 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (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.

Enligt 16 kap. 6 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts 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 har lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrättens bedömning

Det är den upphandlande myndigheten som avgör vad som ska upphandlas och som därmed också har förhållandevis stor frihet att ställa de krav som anses nödvändiga. Större krav än som behövs och är ändamålsenligt för upphandlingen får dock inte ställas. Kraven ska alltså stå i proportion till det behov som ska täckas.

De uppställda kraven på rostfritt material och bandtransport får mot bakgrund av de skäl Arvika Fastighets AB hänvisat till anses fullt rimliga och kan inte anses stå i strid mot proportionalitetsprincipen i LOU. De är inte till sin natur sådana att de utpekar viss leverantör. Att vissa leverantörer inte kan offerera en ismaskin med dessa egenskaper medför inte att kraven strider mot likabehandlingsprincipen. Då det inte heller i övrigt är visat att Arvika Fastighets AB brutit mot LOU ska Malte Månsson AB:s ansökan avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Denna dom kan överklagas.

Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1 B LOU).

Joar Berglund
rådman

Föredragande: Lars Överström



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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer

till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

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.