



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Lena Palmér

DOM
2013 -01- 2 2
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 13047-12E

SÖKANDE

Brand & Industriskydd AB, 556476-9049
 Box 69
 283 21 Osby

Ombud: Hans Nilsson
 Brand & Industriskydd AB
 Box 69, Molnvägen 1
 283 21 Osby

MOTPART

Osby kommun
 283 80 Osby

ANNAN BERÖRD

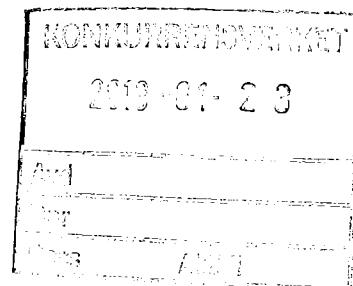
Wolles i Wittsjö AB
 Hässleholmsvägen 29
 280 22 Vittsjö

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Förvaltningsrätten förordnar att Osby kommuns upphandling av hjärtstartare inklusive utbildning HLR-hjärtstartare ska göras om.



YRKANDEN M. M.

Osby kommun genomför en upphandling av nio stycken hjärtstartare inklusive utbildning HLR-hjärtstartare. Upphandlingen genomförs som en direktupphandling. Av tilldelningsbeslut den 17 december 2012 framgår att Wolles i Wittsjö AB har tilldelats uppdraget.

Brand & Industriskydd AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar, så som talan får förstås, att rättelse ska ske på så sätt att det vinnande anbudet förkastas. Som grund för talan anför följande. Det vinnande anbudet uppfyller inte ett antal krav, vilka i upphandlingen står klart att anbudet måste uppfylla för att utvärderas. I förfrågningsunderlaget anges "Intyg om kreditvärdighet ska bifogas anbudet. I det vinnande anbudet har inte bifogats något kreditvärderingsintyg. I förfrågningsunderlaget anges att "Anbudet ska vara skriftligt på svenska". Det vinnande anbudet har delar av sitt anbudssvar på engelska. I leverantörsförsäkran ska anbudsgivaren försäkra att han "Inte är föremål för konkurs (...) eller liknande förfarande". Ägaren till det vinnande bolaget ligger i en rättslig tvist som allvarligt kan påverka bolagets ekonomi.

Osby kommun bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Den del i anbudet som är på engelska är en kortfattad teknisk specifikation och inverkar inte på bedömningen. I anbudet ingick hela manualen avseende HeartSine 300P på svenska. Kontroll av företaget som lämnade det vinnande anbudet med avseende på dess ekonomiska ställning genomfördes genom en slagning mot UC. I den rapport som Kommunen fick har företaget normal riskklass och med hänsyn till det relativt låga värdet i upphandlingen valde Kommunen att inte göra någon djupare ekonomisk utredning av bolaget. Det vinnande anbudet har följt det anbudsformulär som finns med i förfrågningsunderlaget.

Wolles i Wittsjö AB har beretts tillfälle att yttra sig över Brand & Industri-skydd AB:s ansökan och därvid anfört att det är Wolles i Wittsjö KB som ligger i en rättslig tvist och inte Wolles i Wittsjö AB, vilket är det bolag som är anbudsgivare.

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.

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. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp. Det är – oavsett vad sökanden yrkar - rätten som väljer vilken form av ingripande som ska göras.

Enligt 2 kap. 23 § LOU är en direktupphandling ett förfarande utan krav på anbud i viss form.

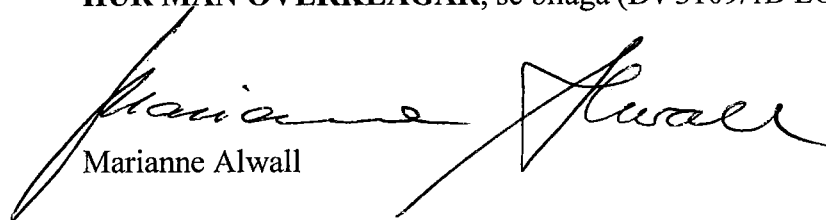
Förvaltningsrättens bedömning i nu förevarande mål

Osby kommun genomför aktuell upphandling i form av en direktupphandling. Vid direktupphandling finns det inga formkrav för hur upphandlingen ska genomföras. Det finns med andra ord varken krav eller hinder för att ta in skriftliga anbud eller att upprätta ett förfrågningsunderlag. Det är upphandlande myndighet som har att fritt välja förfarande. En direktupphandling ska dock genomföras med beaktande av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU. Osby kommun har valt att använda ett skriftligt förfrågningsunderlag i upphandlingen. Förfrågningsunderlaget måste då vara klart och tydligt för att uppfylla LOU:s krav på öppenhet och transparens och för att konkurrens ska kunna ske på lika villkor. Av parternas argumentation i förvaltningsrätten framgår klart att förfrågningsunderlaget och därtill

hörande anbudsformulär är motstridiga vad gäller kravet på intyg avseende kreditvärdighet.

I förfrågningsunderlaget uppställer Osby kommun krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Dessa krav måste upprätthållas och det kan inte anses förenligt med principerna om transparens och likabehandling att anta ett anbud som inte tillgodoser dessa krav. Vad gäller utvärderingen av inkomna anbud är det ostridigt i målet att Wolles i Wittsjö AB inte bifogat aktuellt intyg till sitt anbud. Genom att trots denna brist utvärdera och anta anbudet har Osby kommun brutit mot 1 kap. 9 § LOU. Brand & Industriskydd AB kan därigenom ha lidit skada eller riskerat att lida skada. Grund för ingripande mot upphandlingen föreligger därmed. Därvid ska den minst ingripande formen väljas. Med hänsyn till att den konstaterade bristen synes vara en direkt följd av utformningen av förfrågningsunderlaget med tillhörande anbudsformulär kan upphandlingen dock inte rättas på sätt som är förenligt med LOU utan måste göras om.

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



Marianne Alwall



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