



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2010-05-21
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
30267-10
Enhet 15

SÖKANDE

Holistic Ventures AB
Box 185
184 22 Åkersberga

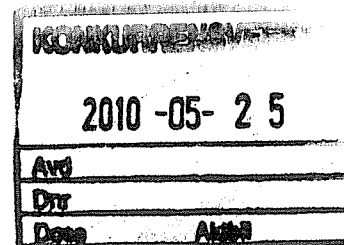
Företrädare och ombud:
Fredrik Sahlin
Box 185
184 22 Åkersberga

MOTPART

Gotlands kommun
621 81 Visby

SAKEN

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

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 28084

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Gotlands kommun (kommunen) genomför för närvarande en förenklad upphandling av toalettömningsstationer för fritidsbåtar. Anbud ska vara kommunen tillhanda senast den 24 maj 2010.

Holistic Ventures AB (bolaget) ansöker om överprövning enligt LOU. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. De tekniska kraven avseende pump begränsar utbudet; i stället för att ange specifikationer eller möjlighet att ange alternativ pumptyp är kravet att det ska vara en själv-sugande displacementpump. Den konkurrent som har exakt de krav som ställs har redan annonserat att de vunnit upphandlingen. Upphandlingen avser nio separata lösningar för åtta olika hamnar. Trots påstötning vill kommunen inte uppge kraven som ställs för varje enskild anläggning. Bolaget har gjort mätningar och vet att kraven är olika i olika hamnar. Leveranskravet är endast fyra veckor efter sista anbudsdag. Normal leveranstid är minst 5-10 veckor för alla leverantörer. De krav som ställs är inte i proportion mot vad som ska uppnås utan är starkt konkurrenshämmande och favoriserar en specifik leverantör.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför huvudsakligen följande. Kommunen beviljades den 31 mars 2010 bidrag för projektet ”Mottagningsstationer för toalettavfall för fritidsbåtar” och fick därmed råd att anskaffa den aktuella utrustningen. Som villkor för bidraget gäller att projektet utförs under perioden 1 april 2010 – 31 mars 2012. Det är - både för miljöns och projektets skull - synnerligen angeläget att få utrustningen på plats under sommaren 2010. Kommunen har specificerat de krav och standards som uppfyller dess behov. Det är inte fråga om nio separata lösningar enligt förfrågningsunderlaget. Perioden för installationsarbetena är begränsad framförallt med hänsyn till båtgäster. Länsstyrelsens beslut bifogas.

UTREDNINGEN I MÅLET

I förfrågningsunderlaget anges på s. 4 under rubriken ”Kvalificering” att krav ställda under rubrikerna *Administrativa bestämmelser* och *Kravspecifikation* skall vara uppfyllda samt att det är tillåtet att lämna förslag på andra tekniska lösningar.

Under rubriken ”Utvärderingskriterier” på samma sida anges bl.a. följande. Det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet kommer att antas med hänsyn till de viktade faktorerna pris, teknik och referenser. Utvärdering av teknik sker genom att ge ett betyg mellan ett och fem, där 1 är komplett anläggning med stor avvikelse från kravspecifikationen och 5 är komplett anläggning helt enligt kravspecifikationen.

I kravspecifikationen, s. 3, anges följande (fetstil tillagd):

- Pump: Roterande, självsugande displacementpump typ monopump. Pumpen **skall** ha kapacitet att trycka vattnet minst 400-500 m till det kommunala nätet. Sughöjd minst 8 meter. Räkneverk som visar pumpens gångtid.
- Slangvinda självreturnerande: Slangvinda i underhållsfritt material. Slanglängd minst 8 meter med kulventil i sugändan. Dubbla slangvindor och slangar som **skall** vara väderskyddade när de inte används. Tryckvakt för vakuum som stannar pumpen när tömningen är klar.
- Rörgalleri: Samtliga rör, böjar och konor **skall** vara i rostfritt material. Alla svets-skarvar **skall** vara utförda i rostfritt. Tryckklass PN 10.
- Elinstallationer: Motorkontakt med inbyggt motorskydd anpassad till pumpmotorn. Arbetsbrytare, värmevakt för överhettning, tidrelä som stannar pumpen vid för lång drifttid, räkneverk gångtid för pump, tryckvakt för vakuum, nödströmbrytare.
- Service: Anläggningen **skall** stå ute hela året om, även när det inte är i bruk. Huset **skall** vara utfört i väderbeständigt och UV beständigt material.

I bilagan ”Kompletteringsfrågor [...]” avseende den aktuella upphandlingen anges bl.a. att kommunen valt en roterande, självsugande displacementpump av driftssäkerhetsskäl samt att kommunen har konsulterat en svensk pumpleverantör för valet av pump.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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.

I 16 kap. 2 § LOU stadgas bl.a. följande. Om den upphandlande enheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 2 § LOU. Förvaltningsrätten ska vid denna bedömning endast beakta de grunder som sökanden har anfört i målet. Detta ska ställas mot vad den upphandlande myndigheten har anfört och beaktas mot bakgrund av vad som framgår av handlingarna i övrigt. Frågorna i målet är om kraven på föremålet för upphandlingen samt villkoret avseende leveranstid står i strid med principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag.

Utgångspunkten är att en upphandlande myndighet är fri att själv bestämma föremålet för upphandlingen och bestämma de kvalitetsnivåer, prestanda m.m. som ska gälla för upphandlingen så länge det sker inom ramen för gemenskapsrätten. De grundläggande principer som ska efterlevas vid en offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Proportionalitetsprincipen innebär att alla åtgärder som vidtas ska både vara nödvändiga och lämpliga med hänsyn till det syfte som eftersträvas. I valet mellan olika åtgärder ska en medlemsstat välja den som leder till minsta störning för den ekonomiska verksamheten. Av lika-

behandlingsprincipen följer att anbudsgivarna ska behandlas utan ovidkommande hänsyn, att de ska ges lika möjligheter att utarbeta sitt anbud samt att de ska behandlas lika när anbuden prövas av den upphandlande myndigheten. En teknisk specifikation får i princip varken direkt eller indirekt peka ut ett visst varumärke, ursprung eller framsällningssätt om det inte av förfrågningsunderlaget framgår att likvärdiga lösningar godtas, eftersom detta kan ses som en godtycklig diskriminering av leverantörer.

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att kommunen accepterar förslag på andra tekniska lösningar så länge skall-kraven avseende produkten är uppfyllda. Kommunen har angett en särskild typ av pump med motiveringen att det är den produkt som kommunen anser bäst uppfylla dess behov. Av kompletteringsfrågorna framgår att de huvudsakliga skälen till de angivna tekniska lösningarna har varit säkerhetsskäl. De tekniska kraven kan inte anses utformade så att endast en leverantör kommer i fråga, och de kan inte heller anses vara mer långtgående än vad som är nödvändigt för att uppnå syftet med kraven.

Den aktuella leveranstiden utgör ett villkor för fullgörande av kontraktet. Villkoret får anses vara både nödvändigt och lämpligt med hänsyn till det syfte som kommunen eftersträvar; att ha anläggningarna på plats när båtsäsongen börjar. Villkoret får därför varken anses vara oproportionerligt eller strida mot likabehandlingsprincipen eller på annat sätt medföra otillbörlig snedvridning av konkurrensen.

Utredningen i målet visar inte heller, mot bakgrund av vad bolaget har anfört i övrigt, att någon annan av de grundläggande principerna har åsidosatts. Sammanfattningsvis har bolaget inte visat att kommunen har brutit mot 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag. Därmed föreligger inte heller grund för ingripande mot upphandlingen enligt 16 kap. 2 § LOU.

Bolagets ansökan ska därför avslås.

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



Susanne Bagge

Rådman

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Nike Berlin.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm.

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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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.