



FÖRVALTNINGSRÄTTEN **DOM**
I MALMÖ **2011 -11- 02**
 Avdelning 1 Meddelad i
 Anna Aktermo Malmö

Mål nr
 9638-11 E

SÖKANDE

SweDendro AB, 556473-8234
 Arabygatan 72
 352 46 Växjö

MOTPART

Osby kommun
 283 80 Osby

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

KONKURRENSVERKET	
2011 -11- 03	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 82929

Postadress Box 4522 203 20 Malmö	Besöksadress Kalendegatan 6	Telefon 040-35 35 00	Telefax 040-97 24 90	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se				

YRKANDEN M.M.

Osby kommun genomför upphandling av maskiner till slöjdsalarna i Osby kommun med ett förenklat förfarande enligt LOU. Genom tilldelningsbeslut den 30 september 2011 antogs EJCA maskin AB som leverantör. Anbudet från SweDendro AB hade dessförinnan förkastats p.g.a. bristande uppfyllande av uppställda skalkkrav.

SweDendro AB har ansökt om överprövning av upphandlingen och anført bl.a. följande. Osby kommun har uppställt ett skalkkrav där de kräver ”randhyvlade bord för bättre släpp”. Randhyvlade bord, eller hyvlade bord, är mer eller mindre en tillverkningsprocess och har inget att göra med maskinens prestanda eller grundutförande. Detta krav kan inte ställas då det inte finns några bevis för att detta skulle underlätta vid arbete i maskinen. Inte heller har det något med säkerhet att göra. Likvärdiga lösningar ska inte falla bort. De maskiner som SweDendro säljer under namnet Hammer och Felder är helt likvärdiga och överstiger t.o.m. på några punkter kommunens krav. SweDendros anbud är inte mindre än 135 000 kr under det valda anbudet. Det verkar som upphandlande myndighet redan på förhand valt ut en leverantör. Om kraven i en upphandling är tagna ur en leverantörs egna broschyrer krävs inte så stor tankeverksamhet för att förstå att kommunen redan ringat in denna som slutgiltig leverantör. Vad gäller bandsågen så är kommunens argument kring kostnaden för motoreffekt om 4 kW märklig. Det är också osannolikt att slöjdsalarna inte har mer än 10 A-säkringar. Den modell av bandsåg som kommunen har valt har ett bord som är 630 x 550. SweDendros maskin är 200 mm större. Uppgift om bladstyrning finns att se i det material som SweDendro skickat in. SweDendros offererade modell av rikt- och planhyvelmaskin anses vara för stor med sitt 1 800 mm långa bord. Rent tekniskt tar maskinen 300 mm mer i utrymme men det är även andra mått som är viktiga och det gäller hur långa ämnen som hyvlas. Hyvelbredd framgår av bifogat material.

Osby kommun har ansett att ansökan ska avslås och anfört följande.

Skallkraven gällande rikt- och planhyvel och bandsåg enligt kommunens förfrågningslag uppfylls inte av SweDendro och är alltså inte likvärdiga. Uttrycket "randhyvlade bord för bättre släpp" finns inte i förfrågningsunderlaget.

Bandsåg: 600 mm hjul är sämre i skolsammanhang och medför högre kostnad. Bord om 5660 X 850, för stort. Hyvlat sågbord i gjutjärn går inte att fälla i 45 grader. Motoreffekt om 4,0 kW blir dyrare och kräver högre ampere (högre kostnad). Det går inte att utläsa av anbudet om kullagrade bladledare finns.

Rikt/planhyvel: Bordlängd om 1 800 mm är för stort, får inte plats i slöjd-salarna. Hyvelbredden framgår inte. Fals spår finns inte. Inga hyvlade gjutjärnsbord. Motoreffekten om 2 kW kräver högre ampere (högre kostnad). SweDendro har även svarat nej i anbudsformulär gällande uppfyllande av skallkrav.

DOMSKÄL

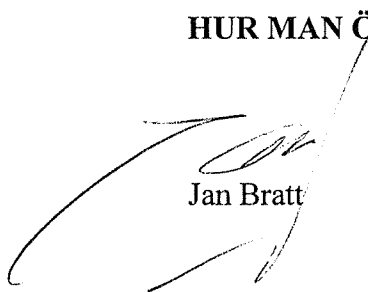
Enligt 16 kap. 1 och 5 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att 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 upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller att en upphandlande myndighet

inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

I målet är ostridigt att SweDendros anbud inte helt uppfyller uppställda obligatoriska krav (skallkrav) beträffande bandsåg och rikt- och planhyvel. Övriga två inkomna anbud har uppfyllt samtliga produktkrav. Som sådana kan dessa krav således inte anses som exklusiva för viss specifik leverantör. En upphandlande myndighet har stor frihet att bestämma vilka obligatoriska krav (s.k. skallkrav) som ska gälla för det som upphandlas, under förutsättning att kraven är sakliga och proportionerliga. En upphandlande myndighet är skyldig att förkasta anbud som inte uppfyller uppställda skallkrav, förutsatt att kraven är tillåtna. Förvaltningsrätten finner i förevarande fall inte någon omständighet ha framkommit som ger enledning till annan bedömning än att de av Osby kommun uppställda produktkraven är sakligt motiverade. Osby kommun har således haft skäl för att förkasta SweDendros anbud på grund av bristande kravuppfyllelse.

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



Jan Bratt



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