



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2017-11-01
Meddelad i Växjö

Mål nr
2494-17

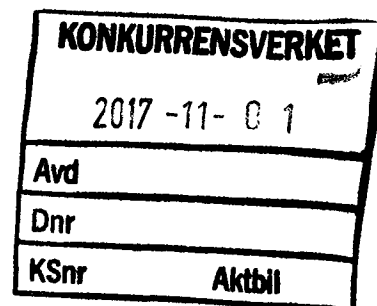
SÖKANDE

Markaryds Taxi & Autoservice AB, 556400-7226
Kungsgatan 21
285 31 Markaryd

MOTPART

Region Kronoberg, Länstrafiken Kronoberg
Färdtjänst och Riksfärdtjänst
351 88 Växjö

Ombud: Advokat Martin Dell och jur.kand. Jonas Axelson
RosholmDell Advokatbyrå AB,
Stortorget 11
252 20 Helsingborg



SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Markaryds Taxi & Autoservice AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 164515

Postadress Box 42 351 03 Växjö	Besöksadress Kungsgatan 8	Telefon 0470-56 02 00 E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se	Telefax 0470-255 02	Expeditionstid måndag–fredag 08:00–16:00
---	-------------------------------------	--	-------------------------------	---

BAKGRUND

Region Kronoberg har genomfört en upphandling avseende serviceresor och speciell reguljär trafik, trafikupphandling 2018-01. Upphandlingen har skett som ett förhandlat förfarande enligt lagen om offentlig upphandling (LOU). Upphandlingen bestod av olika delområden, Upphandlingsområde 1, Upphandlingsområde 2 (uppdelat i delområde 2A-C), Upphandlingsområde 3 (uppdelat i delområde 3A-C), Upphandlingsområde 4 och Upphandlingsområde 5. För Upphandlingsområde 1, Upphandlingsområde 2A, Upphandlingsområde 2C, delområde 3A, delområde 3B och Upphandlingsområde 4 avsågs de ekonomiskt mest fördelaktiga anbuden att antas. För Upphandlingsområde 2B, delområde 3C och Upphandlingsområde 5 avsågs de anbud med lägst pris att antas. Trafikutövarna kunde i vissa fall lämna anbud på några eller alla fordon i varje delområde. Region Kronoberg meddelade den 16 juni 2017 ett tilldelningsbeslut, varigenom annat bolag än Markaryds Taxi & Autoservice AB (Markaryds Taxi) tilldelades uppdraget beträffande Upphandlingsområde 1, speciell reguljär trafik (skolskjuts) Markaryds kommun.

YRKANDEN M.M.

Markaryds Taxi ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att alla rabatterade paketpriser tas bort, alternativt att hela upphandlingen ogiltigförklaras. Markaryds Taxi anför bl.a. följande. Länstrafiken bryter mot både likabehandlingsprincipen och konkurrensprincipen. Länstrafiken har först begärt in priser för att sedan bjuda in till möten. Därefter har anbudsgivarna fått lämna in nya rabatterade priser eller paketpriser. Paketpriser på en eller flera delar av upphandlingen bryter mot konkurrensprincipen. Mindre bolag har inte möjlighet att lägga sådana paketpriser. Markaryds Taxi ogillar denna form av upphandling där det prutas på priserna under upphandlingens gång. Småföretagares deltagande begränsas på grund av omsättning. För-

handlat förfarande är inte lämpligt då information lätt kan läcka ut under upphandlingens gång. Det är inte heller lämpligt att skolskjutsansvarig sitter med på möten och samtidigt har kontakt med vissa entreprenörer angående övriga resor.

Region Kronoberg bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Upphandlingen strider inte mot tillämplig upphandlingslagstiftning. Inom ramen för det förhandlade förfarandet står det den upphandlande myndigheten fritt att avgöra såväl omfattningen som innehållet i förhandlingen, så länge förfarandet uppfyller de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna i 1 kap. 9 § LOU samt övrig upphandlingslagstiftning. Den upphandlande myndigheten får inom ramen för förhandlingen t.ex. uppmana anbudsgivaren till prisförhandling, om detta sker på ett likabehandlande sätt. Länstrafiken har, inom ramen för det tillämpade förfarandet, fört förhandlingar med anbudsgivarna på samma villkor för samtliga anbudsgivare. ”Prutning” på priserna är ett fullt tillåtet inslag i sådana förhandlingar. Länstrafiken gav således samtliga anbudsgivare en möjlighet att, efter det att det förhandlade förfarandet var avslutat, slutligt revidera sina anbudspriser baserat på de förhandlingar som hade förts mellan Länstrafiken och respektive anbudsgivare. Länstrafiken bestrider att den vid något tillfälle under förhandlingarna skulle ha lämnat mer eller annorlunda information till någon eller några anbudsgivare, eller att Länstrafiken på annat sätt har behandlat någon eller några anbudsgivare mer fördelaktigt än andra anbudsgivare. Möjligheten att lämna kombinationsanbud har funnits för samtliga anbudsgivare. Länstrafiken bestrider vidare att syftet med möjligheten att lämna kombinationsanbud varit att begränsa konkurrensen så att större aktörer på ett otillbörligt sätt gynnas eller mindre aktörer otillbörligt missgynnas.

Den 17 juli 2017 avslog förvaltningsrätten Region Kronobergs yrkande om upphävande av förlängd avtalsspärr.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET*Tillämpliga bestämmelser m.m.*

Lagen (2007:1091) om offentlig upphandling upphävdes i samband med att lagen (2016:1145) om offentlig upphandling trädde i kraft den 1 januari 2017. I övergångsbestämmelserna anges dock att den upphävda lagen alltjämt ska tillämpas på upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet. Den upphävda lagen är därmed tillämplig vid bedömningen av den nu aktuella upphandlingen.

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.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att rätten ska 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.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter talan grundas och att domstolens prövning begränsas till de grunder som parten åberopat.

Högsta förvaltningsdomstolen har i mål där sökanden invänt att upphandlande myndighet tillämpat ett felaktigt upphandlingsförfarande konstaterat att, eftersom sökanden inte klargjort på vilket sätt valet av förfarande medfört skada eller risk för skada för sökanden, det saknats anledning att pröva huruvida den upphandlande myndigheten tillämpat ett felaktigt upphandlingsförfarande eller inte och funnit att ansökan om överprövning skulle avslås (jfr Högsta förvaltningsdomstolens dom den 1 juli 2013 mål nr 96-13).

Förvaltningsrätten gör bedömningen att det Markaryds Taxi har anfört om upphandlingsförfarandet inte ger stöd för att konsekvenserna för bolaget skulle vara sådana att det innebär att Region Kronobergs val av förfarande och sätt att genomföra av upphandlingen får anses ha medfört skada eller risk för att skada för bolaget. Det saknas under sådana förhållanden skäl för förvaltningsrätten att pröva om det funnits förutsättningar för Region Kronoberg att välja förhandlat förfarande. Ansökan om överprövning bör därför avslås.

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

Daniel Samuelson
lagman

Föredragande: Maria Gustafsson



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,

5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

