



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND
Förvaltningsrättsnotarien
L Rosin

DOM
2013-04-12
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
951-13 E
954-13 E

Sida 1 (6)

SÖKANDE

Mikael Ring Aktiebolag, 556292-6872
Ytterån 2700
835 95 Näliden

MOTPART

1. Krokoms kommun
835 80 Krokom

2. Krokomsbostäder Aktiebolag, 556458-8639
c/o Krokoms kommun
Offerdalsvägen 8
835 80 Krokom

KONKURRENSVERKET	
2013-04-16	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 54402

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611 - 34 98 00

E-post:
forvaltningsratteniharnosand@dom.se

Telefax
0611 - 34 98 10

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Krokoms kommun och Krokombostäder Aktiebolag (härefter **kommunen**) genomför en förenklad upphandling av maskintjänster, dnr Saby 12/003. Genom tilldelningsbeslut den 22 november 2012 beslutade kommunen bl.a. att Mikael Ring Aktiebolags anbud skulle antas med rangordning ett för VA-uppdrag med grävmaskiner och att Sven Anderssons Traktor Aktiebolags anbud skulle antas med rangordning ett för övriga grävmaskintjänster.

Efter ansökan av Sven Anderssons Traktor Aktiebolag har förvaltningsrätten i dom den 7 mars 2013 i mål nr 4074-12 E och 116-13 E förordnat att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att utvärderingen görs om varvid Sven Anderssons Traktor Aktiebolag ska anses uppfylla kravet på referens/erfarenhet avseende VA-arbeten med grävmaskiner.

Kommunen har därefter i nytt tilldelningsbeslut den 13 mars 2013 avseende aktuell upphandling antagit Sven Anderssons Traktor Aktiebolags anbud med rangordning ett för samtliga grävmaskintjänster.

YRKANDEN M.M.

Mikael Ring Aktiebolag (**bolaget**) begär överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför bl.a. följande. Vid det nya tilldelningsbeslutet har hänsyn inte tagits till de referenser som lämnats. Sven Anderssons Traktor Aktiebolag har inte bedrivit VA-arbeten i samma utsträckning som bolaget och har inte heller lämnat samma referenser som bolaget. Sven Anderssons Traktor Aktiebolag bör därför inte tilldelas avtalet. Inom tilldelning transporter har inte tillstånd för avfallstransporter efterfrågats. Tilldelningen är splittrad transport. Lastbil har tilldelats Sven Anderssons Traktor Aktiebolag och transport med lastbil och vagn har tilldelats bolaget. Vem ska bedöma när det ska köras med eller utan vagn?

Alla transporter borde köras med bil och vagn eftersom det är mest kostnadseffektivt.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Upphandlingen strider inte mot LOU. Om förvaltningsrätten gör en annan bedömning yrkar kommunen att upphandlingen får göras om. Kommunen har följt förvaltningsrättens dom och fattat ett nytt tilldelningsbeslut till förmån för Sven Anderssons Traktor Aktiebolag som anses uppfylla kraven på referens/erfarenhet även för VA-arbeten. Antagna entreprenörer anses uppfylla kraven på leverantören och tjänsten. I enlighet med förfrågningsunderlagets utvärderingskriterier har lägsta pris antagits för samtliga maskinslag. Bolaget har pekat på att det krävs tillstånd för avfallstransporter. Båda antagna entreprenörer har tillstånd för avfallstransporter. Avseende bolagets fråga om lastbilstransporterna ska ske med eller utan vagn styr kommunens verksamhetsbehov vilka maskinslag som avropas och kommunen ser ingen otydlighet i detta.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser

Upphandlande myndigheter ska 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 (1 kap. 9 § LOU).

En upphandlande myndighet ska anta antingen

1. det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för den upphandlande myndigheten, eller
2. det anbud som innehåller det lägsta priset.

En upphandlande myndighet ska i annonsen om upphandlingen eller i förfrågningsunderlaget ange vilken grund för tilldelning av kontraktet som kommer att tillämpas (12 kap. 1 § första och tredje stycket LOU).

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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § LOU).

Utredningen i målet

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande.

1.11. Prövning av anbud sker i två steg. Först prövas att anbuden uppfyller de krav som ställts på leverantören. De anbud som visat sig uppfylla dessa krav går vidare till prövning enligt kriterier i kravspecifikationen.

2.3 Anbudet ska bl.a. innehålla uppgift om referens/kontaktperson för liknande uppdrag eller annan relevant erfarenhet de senaste åren. Namnge minst två referenser med företagets namn, kontaktperson och telefonnummer samt en kortfattad beskrivning av uppdraget som utförts. Se anbudsbilaga 3.

3.7. Utvärdering. De anbud som uppfyller alla ställda krav och har lägst pris kommer att antas. Varje maskintyp kommer att utvärderas var för sig per geografiskt område. Högst 3 rangordnade utförare per maskintyp och område kommer att antas.

Av **anbudsbilaga 3** framgår bl.a. följande. 1. Krav på leverantören. Utföraren ska ha teknisk förmåga och personell kapacitet att utföra de tjänster som omfattas. 1.1. Referensobjekt. Utföraren ska ha erfarenhet av liknande uppdrag. Ange referenser från två uppdrag utförda med god kvalitet de fem senaste åren.

Av Sven Anderssons Traktor Aktiebolags anbud framgår bl.a. följande.

Anbudet avser område 1 - 6. I företagsbeskrivningen anges att bolaget har specialkompetens inom vatten/avlopp. Bolaget har angett två referensobjekt. Det första är Norske Skog där bolagets uppdrag varit virkeshantering, markentreprenad, vägunderhåll m.m. Det andra är SCA där bolagets uppdrag anges ha varit detsamma.

Kommunen har gjort en ny referenstagning för VA-arbeten vilken framgår av beslutsprotokoll den 22 november 2012. Bolaget har skickat in ytterligare tre referensuppdrag. Av beslutsprotokollet framgår bl.a. följande. 1. Lantbruksservice avsåg dräneringar, rensbrunnar, 3-kammarbrunnar, vägar och planering med en omfattning om cirka 2 månader. 2. Onasocius HB avsåg markjobb på innergårdar, avlopp och relining med en omfattning om cirka 5 gånger 2 månader. Grävarens uppdrag har här bestått i att gräva fram avloppsledningarna och ansvara för återfyllningen. 3. El tel. Network AB inte är relevant för VA-delen. Kommunens bedömning var att bolagets anbud uppfyller alla krav för anläggningsarbeten och transporter, men att utföraren inte har tillräcklig bredd i sina erfarenheter av VA-arbeten och därmed inte kvalificerar sig för denna del av uppdraget.

Förvaltningsrätten har i dom den 7 mars 2013 bl.a. prövat frågan om Sven Anderssons Traktor Aktiebolags anbud avseende grävmaskintjänster inom VA-området uppfyller det i förfrågningsunderlaget ställda ska-kravet på referenser/erfarenhet. Förvaltningsrätten fann därvid att Sven Anderssons Traktor Aktiebolags anbud uppfyller det ställda ska-kravet. Förvaltningsrätten anförde att det i förfrågningsunderlaget inte ställts krav på att referensuppdragen skulle ha varit av viss omfattning. Kommunen kunde därför inte utesluta Sven Anderssons Traktor Aktiebolag från tjänstekategorin VA.

Av kommunens beslutsprotokoll den 13 mars 2013 framgår att kommunen funnit att Sven Anderssons Traktor Aktiebolags anbud ska anses uppfylla kravet på referens/erfarenhet med hänvisning till förvaltningsrättens dom.

Förvaltningsrättens bedömning

Det står en upphandlande myndighet fritt att välja att anta det anbud som har lägst pris eller det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för den upphandlande myndigheten. Utvärderingsgrunden lägsta pris innebär

att det anbud ska antas som har lägst anbudspris och som tillgodoser uppställda krav och som inte ska diskvalificeras enligt bestämmelserna i 10 kap. LOU. Det innebär att leverantörer som svarat på det som efterfrågats samt uppfyller administrativa krav såsom att ha kommit in med sina anbud i tid, och i övrigt lämnat korrekta anbud, ska få sina anbud utvärderade. Inga andra kriterier ska utvärderas än priset.

Av förfrågningsunderlaget framgår att kommunen ska anta det anbud som har lägst pris. I målet har det inte kommit fram annat än att Sven Anderssons Traktor Aktiebolags anbud uppfyller ställda krav på leverantör och tjänst i de delar de antagits med rangordning ett. Vidare framgår att Sven Anderssons Traktor Aktiebolags anbud har lägst pris i aktuella delar. Kommunen har därför varit skyldig att anta Sven Anderssons Traktor Aktiebolags anbud. Vad bolaget anfört om att Sven Anderssons Traktor Aktiebolag inte bedrivit VA-arbeten i samma utsträckning som bolaget och inte heller lämnat samma referenser som bolaget saknar således betydelse.

Vad bolaget i övrigt anfört om tillstånd för avfallstransporter och att transporterna borde köras med lastbil och vagn eftersom det är mest kostnadseffektivt utgör inte skäl att ingripa mot upphandlingen. Ansökan ska därför avslås.

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



Kerstin Widmark



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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 3109/1C LOU