



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2015-08-27
Meddelad i
Linköping

Mål nr
3048-15

KONKURRENSVERKET	
2015-08-27	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Kjell Granaths Bildelar i Jönköping AB, 556062-3380
Roddargatan 3
553 03 Jönköping

MOTPART

Västerviks Miljö & Energi AB, 556045-6567
Box 25
593 21 Västervik

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 213849

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00

E-post:
forvaltningsratten@linkoping.dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Västervik Miljö & Energi AB (VMEAB) genomför en upphandling avseende köp av fabriksny lastmaskin med referensnummer 6775. Upphandlingen genomförs genom öppet förfarande enligt LOU och som tilldelningsgrund tillämpas ekonomiskt mest fördelaktigt anbud. Av tilldelningsbeslut den 4 maj 2015 framgår att VMEAB har för avsikt att teckna avtal med en annan leverantör än Kjell Granaths Bildelar i Jönköping AB (bolaget), som enligt upphandlingsprotokollet till nämnda beslut inte har kvalificerat sig till utvärdering. Av upphandlingsprotokollet framgår vidare att fyra anbud har utvärderats.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska göras om.

VMEAB motsätter sig bifall till ansökan.

VAD PARTERNA ANFÖRT

Bolaget

Bolagets anbud har uteslutits från utvärderingen på osakliga grunder. Av punkt 2.1.2. i förfrågningsunderlaget framgår att leverantören ska ha levererat minst tre stycken liknande lastmaskiner som förfrågan avser under de tre senaste åren och att detta ska styrkas genom tre referensuppdrag. Av förfrågningsunderlaget framgår inte att referenserna ska omfatta nya lastmaskiner. Om referensuppdrag avseende nya lastmaskiner hade önskats skulle bolaget ha angett sådana, eftersom det har levererat nya lastmaskiner till ett flertal kommuner och företag. Bolaget har redovisat liknande lastmaskiner som förfrågan avser, men inte nya sådana. Man kan ställa sig frågande till varför det har ställts krav på att referenserna ska omfatta en-

bart nya lastmaskiner, eftersom det i stället borde handla om att kontrollera hur företagen fullföljer sina åtaganden i allmänhet. Den av VMEAB förordade lastmaskinen lanserades 2015 av Volvo och har en leveranstid på tre månader. Beroende på hur ordet liknande ska tolkas finns det inget företag förutom den vinnande leverantören, som är Volvos återförsäljare, som kan hävda att det har sålt tre maskiner av liknande modell. Detta medför att konkurrensen sätts ur spel.

VMEAB

De referenser som bolaget har uppgett uppfyller inte kravet i punkt 2.1.2. i förfrågningsunderlaget, eftersom de har omfattat endast en fabriksny lastmaskin och övriga har varit begagnade. Att upphandlingen avser en fabriksny lastmaskin framgår klart av dess rubrik och punkt 1.1.1. Inbjudan. Det kan inte råda något tvivel om att det är referenser avseende leveranser av fabriksnya lastmaskiner som avses. Leverans ska kunna ske fyra månader efter beställning.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

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.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten

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

Utredning

I förfrågningsunderlaget, 2.1.2. Krav på leverantören, Erfarenhet, anges bl.a. följande.

Leverantören **skall** ha levererat minst tre (3) stycken liknande lastmaskiner som denna förfrågan avser under de senaste tre (3) åren.

Detta **skall** anbudsgivaren styrka genom att nedan ange (3) referensuppdrag. Uppdrag hos den upphandlande myndigheten får också anges.

Förvaltningsrättens bedömning

Bolaget har gjort gällande att det i förfrågningsunderlaget uppställda kravet på leverantörens erfarenhet har varit otydligt utformat och ifrågasatt syftet med det aktuella kravet. Bolaget har även gjort gällande att det, beroende på hur kravet i fråga ska tolkas, endast har funnits en leverantör som har kunnat uppfylla detsamma.

Ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande myndigheten tillmäter betydelse vid upphandlingen (se RÅ 2002 ref. 50).

Av det aktuella kravet på erfarenhet framgår att leverantören under de senaste tre åren ska ha levererat minst tre liknande lastmaskiner som förfrågan avser samt att detta ska styrkas genom tre referensuppdrag. Vidare framgår det klart att upphandlingen avser köp av en fabriksny lastmaskin. Det får med hänsyn härtill anses vara tillräckligt tydligt att de referensuppdrag som ska redovisas också ska avse fabriksnya lastmaskiner. Vad bolaget har anfört i denna del visar således inte att kravet i fråga brister i transparens. Det

aktuella kravet framstår vidare, sett mot bakgrund av föremålet för upphandlingen, som ändamålsenligt och kan inte anses ha riskerat att begränsa konkurrensen på det sätt som bolaget har gjort gällande. Förvaltningsrätten finner sammantaget att bolaget inte heller har visat att kravet på leverantörens erfarenhet brister i proportionalitet eller står i strid med någon av de andra principerna som ligger till grund för LOU.

Eftersom endast ett av de referensuppdrag som bolaget har angett har avsett en fabriksny lastmaskin, har bolaget inte uppfyllt samtliga i upphandlingen ställda krav. VMEAB har vid angivna förhållanden haft fog för att inte ta med bolagets anbud i utvärderingen. Det föreligger därmed inte skäl för ingripande enligt LOU. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Miriam Gewarges

Föredragande har varit Ulrika Bjurö.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

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 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.