



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Enhet 2
Förvaltningsrättsnotarien
Mikaela Johansson

DOM
2015-08-13
Meddelad i
Falun

Mål nr
2917-15

SÖKANDE

MaskinRing Dalarna ekonomisk förening, 716456-8979
Ivarshyttevägen 5
776 33 Hedemora

MOTPART

Falu kommun
791 83 Falun

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2015-08-17	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår MaskinRing Dalarna ekonomisk förening's ansökan om överprövning.

Dok.Id 144680

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-383 00 00	023-383 00 80	måndag – fredag
S-791 21 Falun		E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se		08:00-12:00 13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Falu kommun genomför en upphandling benämnd "Falun Drift och Underhåll utemiljö Område A" (diarienumr GNU2015/14) i form av ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU).

MaskinRing Dalarna ekonomisk förening (MaskinRing) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen görs om. MaskinRing anför sammanfattningsvis följande till stöd för sin talan. Förfrågningsunderlaget härrör sig till en upphandling med en omfattning på ca två miljoner kr. Samtidigt kräver upphandlaren referenser från minst tre uppdrag (ej äldre än 5 år) som vart och ett omfattar 500 000 kr om de enbart gäller drift och underhåll vinter eller sommar och en miljon kr om det gäller både vinter och sommar. Kopplat till upphandlingens omfattning är det inte rimligt att kräva referenser i denna omfattning. Det finns ingen relevans i kopplingen mellan omfattning och referenskrav. Kravet på referenser begränsar dock gravt antalet anbudsgivare till ett litet fåtal. Detta innebär att man utesluter leverantörer som har en leveransförmåga enligt kraven i upphandlingen men som inte kan uppvisa referenser i den omfattning som upphandlaren kräver. Mindre företag har därmed inte en chans att kunna lämna anbud.

Falu kommun anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Entreprenaden innebär ett funktionsansvar för drift och underhåll av en del av Falu kommuns utemiljö både sommar och vinter. Omfattningen kommer att variera från år till år beroende på bl.a. mängden snö och grönyrtornas behov av klippning. En rimlig uppskattning av uppdraget är 3 miljoner kr per år. Även om omfattningen av utförda arbeten mot förmodan skulle visa sig ligga närmare två miljoner kr än tre miljoner kr är det inte oproportionerligt att begära referensuppdrag i den högre omfattningen. Det finns inget mindre ingripande sätt att uppnå det eftersträvade syftet att identifiera anbudsgivare som har den tekniska kapacitet och förmåga som krävs för att klara av entreprenaden.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

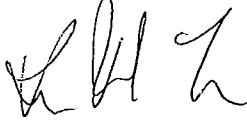
I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt anger vilka omständigheter den grundar sin talan på. Förvaltningsrätten har således att pröva om det på grundval av vad MaskinRing anfört är visat att Falu kommun brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att MaskinRing lidit eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iakttä principer om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

När en upphandlande myndighet bestämmer föremålet för en upphandling har den stor frihet. Kraven som uppställs i förfrågningsunderlaget måste dock vara kopplade till det som ska upphandlas och får inte strida mot de grundläggande principerna. Kraven får inte heller framstå som godtyckliga eller uppenbart osakliga (jfr RÅ 2010 ref 78).

Falu kommun har uppställt krav på referenser från minst tre uppdrag som inte får vara äldre än 5 år som vart och ett omfattar 500 000 kr om de enbart gäller drift och underhåll vinter eller sommar och en miljon kr om det gäller både vinter och sommar. Förvaltningsrätten anser att kravet har en objektiv utformning och att det inte diskriminerar någon leverantör. Kravet framstår inte heller som godtyckligt eller uppenbart osakligt mot bakgrund av att syftet med kravet varit att säkerställa att antagen leverantör har den tekniska kapacitet och förmåga som krävs för att klara av entreprenaden som åtminstone omfattar två miljoner kr. Vad MaskinRing fört fram visar därför inte enligt förvaltningsrättens bedömning att kravet står i strid med de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Det

saknas därför skäl för ingripande enligt LOU varför ansökan om överprövning ska avslås.

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



Karin Forslund Johansson
rådman