

**SÖKANDE**

Silvbergs Miljöteknik AB, 556460-4600
Dalsjövägen 11
784 77 Borlänge

MOTPART

Jordbruksverket
551 82 Jönköping

KONKURRENSVERKET	
2019-02-11	
A·d	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

Överprövning av en upphandling enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND

Jordbruksverket har inlett ett öppet upphandlingsförfarande som i huvudsak gäller upphandling av rådgivningsexperter inom projektet Greppa Näringen (benämns 4.2.11-03765/2018). Silvbergs Miljöteknik AB har ansökt om överprövning av deluppdrag nr 16, Rådgivningsexpert 20A och 20B: Klimatkollen på växtodlingsgårdar och Klimatkollen på djurgårdar.

Det övergripande syftet med upphandlingen är att öka kvaliteten i rådgivningen, att experterna kan fungera som guider till nya och erfarna rådgivare och att förbättra rådgivningsunderlag. Upphandlingen är indelad i flera olika deluppdrag. Anbud kan lämnas på samtliga deluppdrag eller vissa deluppdrag. Varje deluppdrag kommer att utvärderas var för sig, och avtal kommer att tecknas med en leverantör för varje deluppdrag. Avsedd avtalsperiod är ett år, med möjlighet till tre års förlängning. Samtliga ska-krav måste vara

Dok.Id 283084

Postadress
Box 2201
550 02 Jönköping

Besöksadress
Hamngatan 15

Telefon
036-15 66 00
E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se

Telefax
-

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

uppfyllda för att ett anbud ska få vara med i den slutliga utvärderingen. Anbudet med det bästa förhållandet mellan pris och kvalitet kommer att antas.

I uppdraget som rådgivningsexpert för modulerna om Klimatkollen på växtodlingsgårdar och Klimatkollen på djurgårdar (20A och 20B) ingår bl.a. att kunna svara på frågor om jordbrukets påverkan på klimatet. Personen ska vara insatt i kunskapsläget om klimatfrågan och om hur nationell rapportering av klimatavtryck och hur vedertagna beräkningar av klimatavtryck görs. Jordbruksverket vill öka stödet till rådgivare som saknar utfodringskompetens och söker därför någon med kombinerad klimat- och husdjurskompetens. Det är ett krav att personen som ska utföra uppdraget ska ha minst fem genomförda och registrerade rådgivningar av modul 20B och sammanlagt minst 15 totalt av 20A och 20B. Dessutom ska personen ha genomfört och registrerat minst en rådgivning av 41A eller 41B.

YRKANDEN

Silbergs Miljöteknik AB yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen ska göras om.

Jordbruksverket anser att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖR

Silbergs Miljöteknik AB

Jordbruksverket har i denna upphandling ställt irrelevanta krav och utelämnat krav som borde ingått. Dessutom kontrolleras ställda krav av dem själva i ett register där det förekommer fel. Bolaget har lämnat anbud, men uppfyller inte de (irrelevanta) krav som Jordbruksverket ställt och kommer därmed inte att kunna antas. Det kan innebära en skada på 55 000 kr.

Jordbruksverket har utformat kraven på ett otillbörligt sätt. Jordbruksverket anger i sitt underlag att man vill öka stödet till rådgivare som saknar utfordringskompetens och ställer kravet att den blivande experten ska ha gjort en rådgivning som heter 41A eller 41B. Rådgivningen måste vara registrerad i Jordbruksverkets system före upphandlingen är offentlig. Jordbruksverket gallrar på detta sätt ut vissa leverantörer och har facit före upphandlingen vilka som kan lämna anbud. Kravet är omotiverat för uppgiften och starkt begränsande vad gäller antalet kvalificerade sökande. Om just foderkompetens är viktig för Greppas klimatexpert borde alternativa kriterier gälla än just en specifik rådgivning som är bokförd i Greppas databas. Förutom att den bokförda rådgivningen kan vara fel så kan en rådgivare ha god insikt i utfordring utan för den skull ha genomfört 41A eller 41B. All Greppas rådgivning fördelas efter upphandling vilket innebär att rådgivare med kunskap att utföra 41A eller 41B, trots det inte har fått möjligheten för att deras anbud inte vann. Bolagets VD som har en husdjursutbildning, varit mjölk- och köttproducent i 20 år, rådgivare i djurtäta distrikt m.m. är alltså inte kvalificerad att lämna anbud för att hon inte har gjort just denna enda rådgivning och registrerat den i Jordbruksverkets databas. Intressant nog kräver inte Jordbruksverket att den blivande experten ska ha gjort en enda rådgivning på en ren växtodlingsgård (20A) trots att personen i fråga ska vara stöd även för rådgivare på sådana företag. Databasen som Jordbruksverket använder som facit innehåller fel. När bolagets VD gick in för att se vad som var registrerat på henne fann hon två rådgivningar som hon inte har gjort. Det känns rättsosäkert att denna databas ska utgöra det huvudsakliga meriteringskravet för detta anbud.

Jordbruksverket

Upphandlingen har genomförts i enlighet med förfrågningsunderlaget och LOU. I förfrågningsunderlaget har Jordbruksverket ställt de krav som är relevanta för detta deluppdrag. Det stämmer att det inte är något krav att man ska ha utfört 20A. Det beror på att Jordbruksverket anser att 20B är

mer komplex än 20A, och att det utförs betydligt fler 20B än 20A. Ett krav på 20A skulle även minska antalet kvalificerade sökande drastiskt. När det gäller påståendet om felaktigheter i systemet GNW-adm så har det under de snart 20 år som databasen använts inte kommit in någon rapport om att någon rådgivning skulle vara registrerad på fel person. Självklart händer det att rådgivare registrerar rådgivningar på ett felaktigt sätt men det är ingen indikation på att systemet inte fungerar. Det utdrag som bifogades av bolaget visar all rådgivning som är registrerad av rådgivare hos Länsstyrelsen i Gävleborg och inte bara för en specifik rådgivare. De två rådgivningarna 16B som anges är alltså inte registrerade på bolagets VD utan på en annan rådgivare. Av de 24 rådgivningarna i utdraget är det endast sex stycken 1Aa som är utförda av bolagets VD. Av dessa är det de fyra som är klarmarkerade som kommer med i utvärderingen vid denna upphandling.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

I 4 kap. 1–3 §§ LOU anges följande. Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet. En upphandling får inte utformas i syfte att undanta den från lagens tillämpningsområde och får inte heller utformas i syfte att begränsa konkurrensen så att vissa leverantörer gynnas eller missgynnas på ett otillbörligt sätt. En upphandlande myndighet bör beakta miljöhänsyn, sociala och arbetsrättsliga hänsyn vid offentlig upphandling om upphandlingens art motiverar detta.

Av 20 kap. 6 § LOU följer att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis konstateras att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Jordbruksverket har i upphandlingsdokumentet angett att det övergripande syftet med upphandlingen är att öka kvaliteten i rådgivningen. I det aktuella deluppdraget vill Jordbruksverket öka stödet till rådgivare som saknar utfordringskompetens och söker därför någon med kombinerad klimat- och husdjurskompetens. Med beaktande av vad upphandlingen avser samt den typ av verksamhet som upphandlas anser förvaltningsrätten att kravet på genomförda rådgivningar som anges i upphandlingsdokumentet framstår som relevant och objektivt grundat. Vad bolaget har anfört i målet visar inte att ett sådant krav kan betraktas som oproportionerligt. Påstådda brister i databasen har Jordbruksverket gett rimliga förklaringar till.

Sammanfattningsvis har bolaget inte visat att Jordbruksverket i den aktuella upphandlingen har brutit mot bestämmelserna i LOU. Grund för ingripande mot upphandlingen föreligger därmed inte. Bolagets ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (FR-05).

Susanne Bagge

Lagmannen Susanne Bagge har avgjort målet. Föredragande jurist har varit Pernilla Friman.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

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

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.