



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
 Avdelning 2

DOM
 2013-06-24
 Meddelad i
 Göteborg

Mål nr
 6136-13 E
 Enhet 2:2

KONKURRENSVERKET

2013-06-24

Avd

Dnr

KSnr

Aktbil

SÖKANDE

Netbil i Skandinavien AB, 556083-1108
 Box 9020
 400 91 Göteborg

MOTPART

Göteborgs Stads Upphandlings Aktiebolag, 556070-5054
 Box 1111
 405 23 Göteborg

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
 förkortad LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 2
6136-13 E

BAKGRUND

Göteborgs Stads Upphandlings AB (Upphandlingsbolaget) har genomfört en upphandling avseende avyttring av fordon, maskiner och lös egendom. Av tilldelningsbeslutet den 21 maj 2013 framgår att avtal för delområde A, personbil/lätt lastbil kommer att tecknas med KVD Kvarndammen AB. Antagen leverantör uppfyller ställda krav för att erhålla ramavtal. Netbil i Skandinavien AB har inte inkommit med bevis som styrker att det uppfyller ställda krav på referenser och antal försålda bilar, och därför inte kvalificerat sig för utvärdering i rubricerad upphandling.

YRKANDE M.M.

Netbil i Skandinavien AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att bolagets anbud ska utvärderas samt anför bl.a. följande. I underlaget står det "Ange referenser enligt ovan" vilket bolaget gjort, att bolaget dessutom skulle lämna ytterligare uppgifter har inte klart framgått och bolaget har naturligtvis kunnat lämna detta om instruktionen varit mer tydlig. Bolaget har svarat ja på att kravet på antal försålda objekt under 2012 uppfyllts. Det står dessutom ingen symbol, ett utropstecken, efter meningen; Som bevis bifogar leverantören statistik i excel eller PDF-format. Ett sådant utropstecken står det på alla andra ställen där det är skallkrav/obligatoriska uppgifter. Under detta står istället följande: Bevis Bifogas! (fritextsvar). Under detta har bolaget svarat följande: Under 2012 har 1 775 bilar och lätta lastbilar sålts via vår hemsida Netbil.se. Bilarna är sålda via nätauktion. Vi har bland annat sålt bilar för Gatubolaget. Bolaget har tolkat detta som om det inte är ett skallkrav att medsända statistik i pdf eller exelformat utan att det räcker med ett fritextsvar. Naturligtvis finns exeldokumentation att tillgå för att styrka detta. Bolaget begär överprövning även här då de krav som ställs i upphandlingen är uppfyllda. Bolaget skulle ju naturligtvis kunna lämna detta om förfrågan varit helt tydlig på denna punkt. – Bolaget har uppenbarligen missuppfattat informationskravet under dessa två punkter på grund av att det var otydligt utformat. Bolaget har ju under båda rubrikerna

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM**Sida 3
6136-13 E

angett svar och kunde med lätthet komplettera detta. Det är vara mycket märkligt om denna begäran om komplettering skulle anses strida mot lika-behandlingsprincipen. Det har inte framgått helt klart vad det är för uppgifter som skulle lämnas och det kan inte ligga på anbudsgivaren att bära ansvar för denna otydlighet. Bolaget har redan lämnat svar på dessa två skallkrav och skulle med lätthet kunnat komplettera dessa skallkrav om det framgått tydligt eller om det hade kommit en begäran om komplettering.

Upphandlingsbolaget anser att ansökan ska avslås. Bolagets anbud uppfyller inte ställda krav avseende referensuppdrag och redovisning av försäljningsstatistik. Det har därmed varit korrekt att utesluta bolagets anbud. Ett anbud som inte uppfyller samtliga obligatoriska krav, så kallade skallkrav får inte beaktas i utvärderingen. Att anta ett anbud som inte uppfyller ställda krav strider mot likabehandlingsprincipen i LOU. Det är Upphandlingsbolaget som anger hur ett skallkrav ska uppfyllas. Anbudsgivaren har att utforma sitt anbud på så sätt att anbudet svarar mot uppställda krav och i de fall särskilda bevis angetts för styrkande av kravet ge dessa med sitt anbud. Någon otydlighet i kravens utformande har inte förelegat, vilket bekräftas av att samtliga övriga anbudsgivare på ett korrekt sätt angivit referensuppdrag och bifogat begärt bevis avseende försäljningsvolym. Anbudsgivaren ska som bevis på erfarenhetskravet lämna två referensuppdrag och innehålla vissa angivna uppgifter. Bolagets uppfyller inte kravet varken avseende en kort beskrivning av uppdragets omfattning eller tidpunkten på referensuppdragets genomförande. Att anbudet ska innehålla dessa uppgifter framgår med tydlighet och kan inte misstolkas av en rimligt informerad och normalt omsorgsfull anbudsgivare. Anbudsgivaren ska som bevis bifoga statistik i excel eller PDF-format för uppställt kravet om försäljning (via nätauktion) under verksamhetsåret 2012 av minst 300 personbilar/lätta lastbilar till anbudet. Ett bevis innebär på vilket sätt ett krav ska styrkas och avsaknaden av ett begärt bevis innebär att kravet inte uppfylls och att anbudet ska förkastas. Bolaget har ostridigt bifogat något bevis för den uppgivna försäljningsvolymen som kravställts i förfrågningsunderlaget.

DOMSKÅL*Tillämpliga bestämmelser*

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 § första stycket LOU).

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 får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Myndigheten får också begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar handlingar som getts in och som avses i 10 och 11 kap (9 kap. 8 § LOU).

*Utredning***1.3 Kvalificeringskrav****1.3.1.8 Referensuppdrag**

Leverantören ska ha erfarenhet av att bedriva verksamhet gällande avyttring av fordon, maskiner och lös egendom. Leverantören ansvarar för att kontaktpersonen för uppdraget är vidtalade och går att nå på angiven e-post samt har möjlighet att bekräfta referensuppdraget. Referensuppdrag från moderbolag och/eller dotterbolag till leverantören är inte en godkänd referens.

Som bevis ska 2 referensuppdrag lämnas avseende Leverantören och innehålla följande:

- Uppdragsgivarens organisation
- Uppdragsgivarens kontaktperson, namn, telefonnummer och e-post. Kontaktpersonen ska ha kunskap om hur arbetet bedrivits i sin verksamhet och kunna bekräfta att uppdraget genomförts så som det angetts i beskrivningen.
- En kort beskrivning av uppdraget och dess omfattning.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 5
6136-13 E

- Tidpunkten för referensuppdragets genomförande, uppdraget får inte vara äldre än tre (3) år från sista anbudsdag.

Upphandlingsbolaget förebehåller sig rätten att bedöma om angivet referensuppdrag är likvärdigt eller inte.

En leverantör som inte kan ange referensuppdrag enligt ovan, exempelvis på grund av att verksamheten är nystartad, ska på annat sätt kunna visa att kravet är uppfyllt exempelvis genom att personer i ledande ställning har erfarenhet av motsvarande uppdrag införskaffade i tidigare anställning. Uppdragen får inte vara äldre än tre (3) år från sista anbudsdag.

Ange referenser enligt ovan! (Fritextsvar)

Av bolaget två namngivna uppdragsgivare samt kontaktuppgifter ...

Kravet Referenser uppfylls! (Ja/Nej svar)

2. Krav delområde A, personbil/lätt lastbil

2.1 Kravspecifikation

2.1.1 Antal försålda objekt under 2012

För att säkerställa att leverantören har kapacitet att hantera de uppskattade volymerna ska leverantören redovisa antal försålda objekt (via nätauktion) under verksamhetsåret 2012 enligt följande:

Minst 300 personbilar/lätta lastbilar

Som bevis bifogar leverantören statistik i excel eller PDF-format.

Kravet på antal försålda objekt under 2012 uppfylls! (Ja/Nej svar)

Svar: Ja

Bevis bifogas! (Fritextsvar)

Bolagets redogörelse för antal försålda objekt under verksamhetsåret 2012 ...

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om bolaget uppfyller ställda krav för kvalificering och därför skulle ha utvärderats, alternativt att förfrågningsunderlaget är så otydligt att upphandlingen ska göras om. I målet är ostridigt att bolaget inte har lämnat efterfrågad beskrivning i punkten 1.3.1.8 och inte heller bifogat bolagets statistik över försålda objekt under 2012 i excel eller PDF-format i enlighet med vad som anges i punkten 2.1.1. Bolaget uppger som skäl för de utelämnade uppgifterna att förfrågningsunderlaget är otydligt och att Upphandlingsbolaget borde ha begärt in komplettering från bolaget.

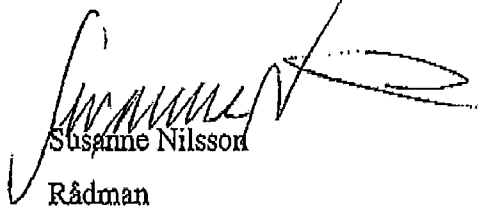
Någon skyldighet att begära in kompletteringar från anbudsgivare föreligger emellertid inte enligt LOU, men upphandlande myndighet får begära

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM**Sida 6
6136-13 E

att anbud kompletteras under förutsättning att det kan ske utan särbehandling. Bestämmelsen ska tillämpas restriktivt och det är inte tillåtet för en anbudsgivare att i efterhand komplettera anbudet med uppgifter som inte tidigare fanns där. Bolagets anbud uppfyller därför inte samtliga skall-krav och har därför rätteligen förkastats i kvalificeringsfasen.

Förvaltningsrätten anser heller inte att förfrågningsunderlaget i de delar som återopats har sådana brister att upphandlingen behöver göras om. Mot bakgrund av det anförda anser förvaltningsrätten att det inte finns skäl för ingripande enligt LOU, varför bolagets ansökan ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1b LOU)



Susanne Nilsson
Rådman

Föredragande har varit M Georgsson



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 3109/1B LOU