



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2018-02-21
 Meddelad i Malmö

Mål nr
 12654-17
 14110-17
 14111-17

SÖKANDE

AkkaFRAKT i Skåne ek för, 745000-2568
 Box 50114
 202 11 Malmö

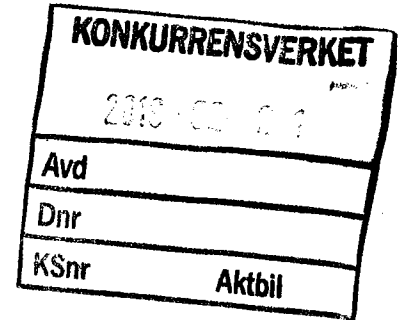
Ombud: Jur.kand. Erik Jagbrant
 Foyen Advokatfirma KB
 Södergatan 28
 211 34 Malmö

MOTPARTER

1. Sydskånes avfallsaktiebolag, 556187-0410
 2. Sysav Industri AB, 556474-8803
 3. Sysav Utveckling AB, 556289-5978
 Box 50344
 202 13 Malmö

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår AkkaFRAKT i Skåne ek för:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 418865

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00–16:00

Avdelning 1

BAKGRUND

Sydsånes avfallsaktiebolag, Sysav Industri AB och Sysav Utveckling AB, (tillsammans nedan Sysav) genomför en upphandling avseende kranbils-transporter och fordonstransporter av slaggrus med tillhörande tjänster, dnr 461/17. Upphandlingen är uppdelad i två delar. Del A) avser tjänster för kranbilstransporter och del B) avser tjänster för transporter av slaggrus, jord, stenar, grus m.m.

Enligt tilldelningsbeslut har Malmö LBC tilldelats kontrakt beträffande del A). Anbudet från AkkaFRAKT i Skåne ek fö (AkkaFRAKT) har placerats på andra plats.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING**AkkaFRAKT**

AkkaFRAKT ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten, såvitt avser del A) ska förordna att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att en ny anbudsutvärdering ska göras utan att Malmö LBC:s anbud beaktas.

Som grund för sin talan anför AkkaFRAKT bl.a. följande.

I förfrågningsunderlaget punkten 1.2.6 anges, som obligatoriskt krav, att anbudsgivare ska lämna en förteckning över de viktigaste uppdragen gällande transport av kranbilar och slaggrus under de tre senaste åren, med uppgift om ungefärligt värde och tidpunkt samt kontaktuppgifter till referenser för uppdragen. Det uppställda kravet innebär att endast uppdrag inom dessa områden – transport av kranbilar och slaggrus – får beaktas av den upphandlande myndigheten. Kravet har ställts för att anbudsgivare ska

Avdelning 1

styrka att denne har sådan teknisk kapacitet och erfarenhet som krävs för att utföra de efterfrågade tjänsterna.

Malmö LBC har angivit Ragn-Sells som en referens i sitt anbud och beskrivit uppdraget för denne såsom att Malmö LBC ansvarar för RagnSells lift-dumpertransporter. Sysav har godtagit denna referens. Det aktuella referensuppdraget avser emellertid inte något uppdrag inom områdena transport av kranbilar och slaggrus och skulle därför inte ha godtagits. En liftdumper saknar kran på lastbilen och kan inte användas till uppdrag som kranbil. Malmö LBC har inte uppfyllt kravet i punkten 1.2.6 i förfrågningsunderlaget och borde rätteligen inte ha kvalificerats. Sysav har efter anbudsperiodens slut varit i kontakt med Malmö LBC för att kontrollera riktigheten i de uppgifter som Malmö LBC lämnat. Malmö LBC har då förklarat att uppdraget för RagnSells även omfattar transport av kranbilar och slaggrus. Åtgärden kan inte ses som att Sysav har kontrollerat riktigheten i de uppgifter som Malmö LBC lämnat utan måste ses som inhämtande av helt nya uppgifter. Sysav har därigenom brutit mot likabehandlingsprincipen genom att låta Sysav komplettera sitt anbud.

Sysav

Sysav anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Anbudet från Malmö LBC har vid anbudsprövningen bedömts uppfylla samtliga krav i förfrågningsunderlaget. Sysav har rätteligen kvalificerat och godkänt Malmö LBC:s referensuppdrag. Precis som AkkaFRAKT anført har Malmö LBC i sitt anbud i sin beskrivning av referensuppdrag ”RagnSell” angett att Malmö LBC ansvarar för RagnSells liftdumpertransporter för Malmöfilialen och att Malmö LBC har haft äran att vara RagnSells leverantör under många år samt att uppdraget sysselsätter cirka 3-4 fordon per dag. Sysav har haft kontakt med Malmö LBC som har förklarat att uppdraget för RagnSells, utöver ansvar för liftdumpertransporter, omfattar transporter av kranbilar

Avdelning 1

och slaggrus. Referensuppdraget uppfyller därmed ställda krav i förfrågningsunderlaget. Av kravet i punkten 1.2.6 i förfrågningsunderlaget framgår inte att anbudsgivare ska lämna någon beskrivning av referensuppdragen utan enbart att anbudsgivare ska lämna uppgift om ungefärligt värde, tidpunkt och kontaktuppgifter. Malmö LBC har förvisso lämnat en beskrivning även om den inte varit fullständig. Under alla omständigheter ska Malmö LBC:s anbud inte förkastas eftersom kravet i punkten 1.2.6 i förfrågningsunderlaget inte anger hur många referensuppdrag en anbudsgivare ska ange. Av kravet framgår endast att anbudsgivaren ska ange en förteckning över de viktigaste uppdragen gällande transport av kranbilar och slaggrus. Detta har Malmö LBC gjort, oaktat om referensuppdraget ”RagnSells” anses vara ett sådant uppdrag som avses i förfrågningsunderlaget eller ej, eftersom Malmö LBC även lämnat in ytterligare två referensuppdrag.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU 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.

Av 20 kap. 4 och 6 §§ framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen, och på talan av leverantör, som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Av punkten 1.2.6 i förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande. Anbudsgivaren ska ha sådan teknisk kapacitet och erfarenhet som krävs för att utföra efterfrågade tjänster och för att styrka detta ska anbudsgivaren lämna föl-

Avdelning 1

jande. En förteckning över de viktigaste uppdragen gällande transport av kranbilar och slaggrus som utförts under de tre senaste åren, med uppgift om ungefärligt värde och tidpunkt samt kontaktuppgifter till referenser för uppdragen. Sysav kan komma att kontakta angivna referenser.

Kravet är formulerat på sådant sätt att det inte framgår av kravet hur många referenser som ska ges in eller att referenserna ska innehålla en beskrivning av referensuppdragen. Förvaltningsrätten anser att annat inte framkommit än att Malmö LBC uppfyllt kravet genom inlämnade referensuppdrag. Malmö LBC har därtill bekräftat till Sysav att uppdraget för RagnSell även omfattar transporter av kranbilar och slaggrus. Förvaltningsrätten anser inte att den kontroll av kravuppfyllelsen som Sysav gjort är att anse som otillåten komplettering, utan endast en kontroll huruvida angivet obligatoriskt krav är uppfyllt. Med beaktande av det anförda anser förvaltningsrätten att AkkaFRAKT inte har visat att Sysav brutit mot likabehandlingsprincipen eller att det på annan grund finns skäl för ingripande enligt LOU. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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

Bertil Idarsson

Ulrika Skogler har föredragit målet.

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

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

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättsens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 rättsens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

