



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
Föredraganden
Annelie Gustafson

DOM
2018-11-15
Meddelad i Falun

Sida 1 (6)

Mål nr
4001-4004-18
4010-4011-18

SÖKANDE

Flyttlasse AB, 556625-3414
Lundvägen 6 B
818 30 Valbo

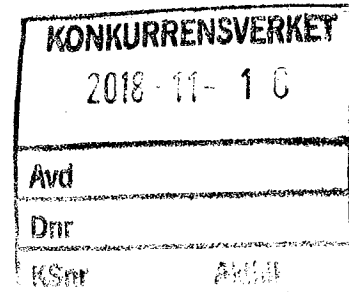
MOTPARTER

1. Kommunalförbundet Inköp Gävleborg, 222000-2311
826 80 Söderhamn
2. Gavlefastigheter Gävle kommun AB
3. Faxeholmen AB
4. Hälsinglands Utbildningsförbund
5. Gavle drift och service AB
6. Gävle Parkeringservice AB

Ombud för 2-6: Kommunalförbundet Inköp Gävleborg, 222000-2311
826 80 Söderhamn

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Flyttlasse AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 235152

Postadress

Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress

Kullen 4

Telefon

023-383 00 00

E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

Telefax

023-383 00 80

Expeditionstid

måndag-fredag
08:00-12:00
13:00-16:00

YRKANDE M.M.

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg (Inköp Gävleborg) upphandlar genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU) flyttjänster och magasinering, dnr 7085. Inköp Gävleborg upphandlar i egenskap av upphandlande myndighet för de till förbundet anslutna kommunerna och som ombud för övriga motparter i målet. Tilldelningsbeslut fattades den 7 september 2018 varvid framgår att Flyttlasse AB (Flyttlasse) är en av anbudsgivarna i upphandlingen.

Flyttlasse yrkar att tilldelningsbeslutet ska ändras så att deras anbud blir vinnande och anför i huvudsak följande. Efter genomgång av samtliga anbud i upphandlingen kan konstateras att aktuella anbud inte uppfyller samtliga obligatoriska krav i upphandlingen. Vid genomgång av anbudsgivaren Nordic Transport Sverige AB:s (NTS) anbud framgår att anbudsgivaren inte har giltigt trafikillstånd i enlighet med upphandlingsdokumentet. Inte heller uppfyller NTS krav då referensuppdragen antingen utförts av en annan juridisk person eller så har transporterna utförts olagligt utan giltigt trafikillstånd. Anbudsgivare Gbf Service AB (GBF) uppfyller inte heller kraven men anbudet har förkastats i ett nytt tilldelningsbeslut. Vid genomgång av anbudsgivaren Gefleborgs Flyttservice AB (GBFA) uppfyller bolagets anbud inte krav vad avser att samtliga fordon ska vara utrustade med bakgavellyft. I upphandlingsdokumentet framgår att samtliga fordon som ska användas i uppdraget ska anges. Anbudsgivaren Falu Expressbyrå AB (FE) uppfyller inte krav i upphandlingsdokumentet vad avser att leverantören ska ansvara för dess underleverantörer. Avsedd underleverantör har angivit vilka fordon som ska användas men 25 % av dessa fordon uppfyller inte ställda krav. Anbuden från NTS, GBF, GBFA och FE ska således förkastas.

Inköp Gävleborg yrkar i första hand att ansökan ska avslås och i andra hand att om det framkommer att NTS referenser är felaktiga att utvärdering-

en görs om utan detta anbud. Inköp Gävleborg anför i huvudsak följande. NTS uppfyller kravet i upphandlingsdokumentet då bolaget har lämnat tre referensuppdrag som uppfyller kraven och det framgår inte att dessa skulle vara beställda hos någon annan juridisk part än anbudsgivaren. Kravet var att ange de fordon som avses användas i uppdraget, vilket är uppfyllt. Det finns inget förbud mot att ange flera fordon än dessa. Båda dessa krav lyder under huvudrubrik ”avtalsvillkor”, vilket innebär att krav på uppfyllnad gäller först under avtalstiden. Om giltigt yrkestrafiktillstånd för yrkesmässig godstrafik saknas vid avtalsstart tillämpas åtgärder enligt avtalet. Att kravet på fordonen ska gälla först under avtalstiden styrks genom att det i kravet framgår att leverantören ska se till att fordon är tillgängliga samt uppfyller nedanstående krav under uppdragstiden. Anbudet från GBF har förkastats och Flyttlasse kan därmed inte ha lidit skada avseende denna del av sin ansökan. Med anledning av ovanstående saknas grund att förkasta övriga anbudsgivares anbud.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för rättens prövning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Flyttlasse anført är visat att Inköp Gävleborg brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Flyttlasse lidit eller kan komma att lida skada (20 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Upphandlingsdokumenten

Av upphandlingsdokumentet punkterna 3.1.3, 3.1.4, 4.1.7, 4.1.9 och 4.23.1 framgår bl.a. följande.

3.1.3 Teknisk förmåga och kapacitet

Anbudsgivaren skall ha transcherfärdighet. Som bevis på att kravet uppfylls skall tre referenser redovisas. Referensuppdragen skall ha olika kontaktpersoner och de får inte vara äldre än två år räknat från anbudsdatum. Referenspersonerna skall vara tillfrågade och anträffbara per telefon och/eller e-post inom tio arbetsdagar efter sista anbudsdag.

Följande uppgifter skall redovisas för varje referensuppdrag.

1. Beställande organisation
2. Kontaktperson hos beställaren
3. En kort uppdragsbeskrivning, med omfattning och namngiven arbetsledare.

För all kvalificeringskravet skall bedömas godkänt, måste alla frågor för referenserna besvaras med JA av respektive referensperson.

1. Följde leverantören överenskomna tidplaner?
2. Upplevdes leverantören samt personal som utförde flyttuppdraget som professionell?
3. Var det lätt att samarbeta med leverantören och personalen som utförde flyttuppdraget?
4. Är ni nöjda med hur flyttuppdraget i sin helhet utfördes?

Referensuppdragen skall omfatta flytt av kontor eller likvärdigt och varje uppdrags värde ska uppgå till minst 50 000 SEK exklusive moms (undantag för uppdragets värde gas om anbudet endast avser mindre flyttjänster)

3.1.4 Kapacitet - fordonslista

Anbudsgivaren skall ange samtliga fordon som avses användas i uppdraget. Det innebär att även de fordon som en eventuell underleverantör kommer att använda skall tas med i listan. Om fordon avses anskaffas skall detta kunna verifieras, till exempel genom att kontaktoppgift till försäljare anges.

Om fordon i olika miljöklasser anges skall alltid de bästa miljöklassen användas i första hand.

4.1.7 Tillstånd

Leverantören, samt eventuell underleverantör, skall inneha giltigt yrkestrafiktillstånd för yrkesmässig godstrafik.

4.1.9 Underleverantör

Leverantören skall ansvara för att eventuella underleverantörer också uppfyller angivna krav.

Leverantören skall ansvara för underleverantörens arbete så som för eget arbete.

Leverantören skall garantera att denne har tillgång till eventuella underleverantörers kapacitet under hela uppdragstiden.

4.23.1 Fordon

Leverantören skall se till att fordon är tillgängliga samt uppfyller nedanstående krav under uppdragstiden:

- Fordonen ska vid avtalsstart uppfylla minst miljöklass Euro V. Vid nyanskaffning under avtalstiden skall bättre miljöklass eftersträvas.
- Fordonen skall vara besiktigade av auktoriserat besiktningföretag samt omfattas av trafikfiktillstånd enligt yrkestrafiklag.
- Samtliga flyttfordon skall vara täckta (ej kapefi) och vara utrustade med bakgavellyft.
- Fordonen skall anpassas vad gäller kapacitet, storlek och besiktningsföretag efter vad uppdraget omfattar.
- Samtliga fordon som används i uppdraget skall uppfylla minst ett av följande krav vid uppdragsstart.
 1. Fordonet skall vara utrustat med alkoholås.
 2. Nycklarna till fordonet skall förvaras i ett sikroskåp.

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis kan konstateras att anbudet från GBF har förkastats genom det tilldelningsbeslut som är föremål för förvaltningsrättens prövning i förevarande mål. GBF:s anbud kan således inte leda till att Flyttlasse lider skada och medför således inget ingripande enligt LOU.

Flyttlasse har gjort gällande att flera anbud inte uppfyller obligatoriska krav i flera punkter under avsnitt 4 i upphandlingsdokumentet. Av utredningen i målet framgår att avsnitt 4 i upphandlingsdokumentet benämns "Avtalsvillkor". I regel ska de kvalificeringskrav som uppställs i en upphandling vara uppfyllda vid anbudsinlämnandet. Inköp Gävleborg har framfört att det framgår att uppfyllnad av kraven i punkt 4.1.7, 4.1.9 och 4.23.1 tar sikte på uppdragstiden och de behöver alltså inte uppfyllas redan vid anbudsinlämnandet. Av bl.a. punkt 4.23.1 framgår tydligt att kravet tar sikte på uppdragstiden. Detta i kombination med att avsnittet tydligt avgränsas genom att benämnas avtalsvillkor anser förvaltningsrätten medför att det inte är krav som ska vara uppfyllda redan vid anbudsinlämnandet. Det finns därmed varken någon skyldighet eller möjlighet för de upphandlande myndigheterna att vid kvalificeringen kontrollera om villkoren kommer att uppfyllas. Vad Flyttlasse anfört visar inte heller enligt förvaltningsrättens mening att anbudet från NTS, GBFA och FE inte kommer att uppfylla de aktuella kraven under avtalstiden. Flyttlasses påtalade brister på uppfyllnad av punkter i avsnitt 4 i upphandlingsdokumentet medför således inget ingripande enligt LOU.

Av utredningen i målet framgår att det ställs krav på att anbudsgivaren har branschfarenhet som ska bevisas genom lämnande av tre referensuppdrag (se punkt 3.1.3 i upphandlingsdokumentet). Enligt förvaltningsrättens mening kan det inte utläsas att det finns något krav om att anbudsgivaren genom sina referenser ska kunna bevisa att anbudsgivaren innehar giltigt yr-

kestrafiktillstånd för yrkesmässig godstrafik. Vidare går det inte av det intyg om trafiktillstånd för NTS som Flyttlasse lämnat in dra slutsatsen att NTS aldrig har innehaft ett sådant tillstånd utan visar endast hur det ser ut den 3 september 2018 då intyget är daterat. Flyttlasse har således inte visat att Inköp Gävleborg har brutit mot upphandlingsdokumentet när de har accepterat NTS:s lämnande referensuppdrag. Skäl för ingripande finns således inte.

I upphandlingsdokumentet ställs krav på att en anbudsgivare ska ange samtliga fordon som avses användas i uppdraget (jfr punkt 3.1.4.). Krav på exempelvis att alla flyttfordon ska ha gavellyft framgår under avsnitt fyra, avtalsvillkor. Av det Flyttlasse har framfört är det enligt förvaltningsrättens mening inte visat att det inte är tillåtet att lämna fler fordon än de som ska användas i uppdraget, såsom Inköp Gävleborg framför. Inte heller att fordonen i kommer att uppfylla kraven vid avtalsstart. De påtalade bristerna medför således inget ingripande enligt LOU.

Förvaltningsrätten gör sammanfattningsvis bedömningen att Flyttlasse inte har framfört omständigheter som visar att Inköp Gävleborg har handlat i strid med upphandlingsdokumentet, någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU i aktuell upphandling. Skäl för ingripande enligt LOU förligger därmed inte. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

Hur man överklagar, se bilaga (FR-05).

Eva Karlsson Helghe
rådman



Hur man överklagar

FR-05

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

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.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den 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 för överklagande är en 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.

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

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 rätts-tillämpningen.
- 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.