



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2013-04-19
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
2489-13 E
Enhet 2:2

SÖKANDE

Tommy Nordberghs Maskin & Transport AB, 556818-6034
Brovägen 6
266 75 Hjärnarp

MOTPART

Kungsbacka kommun
Stadshuset
434 81 Kungsbacka

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2013 -04- 1 9	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM****BAKGRUND**

Kungsbacka kommun har upphandlat transporter och spridning av slam, dnr 12/179. Tilldelningsbeslutet är daterat den 17 februari 2013 men har enligt kommunen skickats ut den 22 februari 2013. Av beslutet framgår att kommunen avser att teckna avtal med tre leverantörer för transport och spridning inom kommunen och med tre leverantörer för transport och spridning utanför kommunen. Tommy Nordberghs Maskin & Transport AB:s anbud gick vidare till utvärderingen i den del som avser transport och spridning inom kommunen men är inte en av de vinnande leverantörerna. Beträffande den del som avser transport och spridning utanför kommunen uppfyllde anbudet inte kravet på referenser.

YRKANDE M.M.

Tommy Nordberghs Maskin & Transport AB (bolaget) har ansökt om överprövning av upphandlingen och anför följande. Enligt tilldelningsbeslutet kvalificerades inte bolaget till utvärdering med avseende på transport och spridning utanför kommunen då krav på referensuppdrag inte uppfylldes. Det uppställda kravet är konkurrenshämmande och diskriminerande, vilket resulterat i att nya bolag utestängs från uppdraget.

Kungsbacka kommun anser att bolagets ansökan ska avslås. I upphandlingen inkom åtta anbud, av vilka sju var kvalificerade för prövning. Utvärderingsmetod i upphandlingen är lägsta pris. Även om bolagets anbud skulle kvalificera sig så har sex anbudsgivare lämnat bättre pris. Av bifogad utvärderingsrapport framgår att bolaget inte skulle ha vunnit upphandlingen och lider därmed ingen skada.

Bolaget har givits tillfälle att bemöta vad Kungsbacka kommun anfört.

DOMSKÄL*Tillämpliga bestämmelser m.m.*

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).

I förfrågningsunderlaget **1.1.11 Rangordning/avropsordning** anges följande.

Avtal kan komma att tecknas med mer än en part.

Avtalen kommer att avropas utifrån löpnummerordning. Lägst löpnummer tilldelas den anbudsgivare med lägst pris inom respektive del av upphandlingen. Avtalspart med lägst löpnummer kommer att tillfrågas i första hand när det finns slam att sprida.

Förvaltningsrättens bedömning

I mål om ingripande enligt LOU utgörs ramen för domstolens prövning av vad bolaget åberopat i ansökan om överprövning. Bolaget har som grund för ansökan om överprövning av upphandlingen med avseende på transport och spridning utanför kommunen, anfört att det ställda kravet på referenser är konkurrenshämmande och diskriminerande.

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärd enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i LOU eller någon av de principer som anges i lagstiftningen och att anbudsgivaren till följd av detta lidit eller kan komma att lida skada.

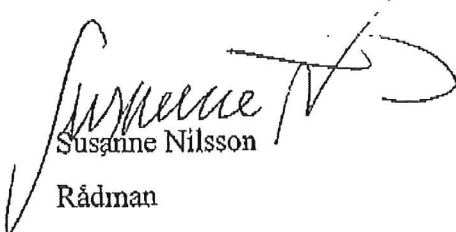
Den upphandlande myndigheten har inte utvärderat bolagets anbud i den del som avser transport och spridning utanför kommunen med motivering-

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2**DOM**

en att bolaget inte uppfyller kravet beträffande referens för spridning utanför kommunen. Av utredningen framgår att tre bolag antagits som leverantörer i delen som rör transport och spridning utanför kommunen. Som utvärderingsgrund har den upphandlande myndigheten valt lägsta pris. För att riskera att lida skada måste bolaget därför ha lämnat ett pris som skulle ha medfört att deras anbud antagits om det kvalificerat sig till utvärdering. Att så skulle vara fallet framgår inte av utvärderingsrapporten och bolaget har inte heller invänt mot vad upphandlande myndighet anfört om skaderekvisitet i yttrandet till förvaltningsrätten.

Med hänsyn till att bolaget inte lämnat lägre pris än de i upphandlingen antagna leverantörerna har bolaget inte lidit eller kan komma att lida skada. Eftersom bolaget inte förmått göra sannolikt att den upphandlande myndigheten har brutit mot bestämmelserna i LOU eller mot de grundläggande principerna på sådant sätt att bolaget lidit skada saknas grund för ingripande med stöd av LOU. Det som bolaget anför och har visat innebär inte att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i LOU som medfört att bolaget lidit eller kan komma att lida skada. Bolagets ansökan ska därför avslås.

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



Susanne Nilsson
Rådman

Föredragande i målet 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 nå 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 uppgive 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