



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Föredraganden
Elisabet Heimer

DOM
2019-01-25
Meddelad i Falun

Mål nr
5475-18

SÖKANDE

Kontor & Data i Söderhamn Aktiebolag, 556307-4250

Ombud: Advokat Anders Olofsson
Anders Olofsson Advokatbyrå AB
Box 263
826 26 Söderhamn

MOTPART

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg
826 80 Söderhamn

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-01-25	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 241578

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
---	---------------------------------	--	---------------------------------	--

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg (Inköp Gävleborg) upphandlar utskriftstjänst Gävle Ockelbo Söderhamn (7836) enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattades den 5 december 2018.

Kontor & Data i Söderhamn Aktiebolag (Bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att deras anbud ska anses kvalificerat att utvärderas eller att upphandlingen får avslutas för sedan rättelse gjorts genom ny anbudsutvärdering där Bolagets anbud beaktas såsom kvalificerat att gå vidare till utvärdering.

Inköp Gävleborg anser att ansökan ska avslås.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förutsättningar för förvaltningsrättens prövning

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

Upphandlingsdokumenten

Av upphandlingsdokumenten punkten 3.1.2 framgår bl.a. följande.

Leverantören skall ha branschfarenhet och erfarenhet av att behandla stora volymer, motsvarande Beställarens enheter per år. Ange tre (3) stycken referenser från liknande åtaganden. Fyll i och

bifoga bilaga 7836 Referenser.xlsx

Vad parterna anför

Bolaget anför bl.a. följande. Bolaget har för att uppfylla kravet i punkten 3.1.2 angett tre referenser med var för sig en årsvolym om 100–150 enheter per år och tillsammans cirka 400 enheter per år. Inköp Gävleborg ansåg att det inte uppfyllde kravet. Bolaget anser att kravet är att uppfatta på sådant sätt att det räcker med att ange tre referenser som tillsammans har en årsvolym som motsvarar de beräknade volymerna. Av förfrågningsunderlaget framgår att den beräknade inköpsvolymen för avtalstiden om tre år är angiven till totalt 855 maskiner vilket motsvarar i genomsnitt 285 maskiner för varje avtalsår. Bolagets referenser innefattar 400 maskiner per år och kravet är därför uppfyllt. För det fall kravet ska uppfattas som att varje referens var för sig ska innefatta leveranser motsvarande det preliminära inköpsbehovet så framgår det inte tydligt. Förfrågningsunderlaget är således utformat på sådant sätt att kravet måste anses uppfyllt för det fall att de volymer som omfattas av referenserna, var för sig eller tillsammans, motsvarar de preliminära volymerna. Om kravet ska uppfattas på annat sätt är det oproportionerligt. Bolaget har lidit eller kan komma att lida skada till följd av att Inköp Gävleborg brutit mot LOU.

Inköp Gävleborg anför bl.a. följande. I punkterna 1.4.1 och 1.4.2 framgår att behovet är 214 enheter per år. För att säkerställa att den blivande leverantören kan leverera och hantera den volymen ställdes det krav i punkten 3.1.2. Av ordalydelsen framgår det tydligt att kravet gäller erfarenhet av uppdrag ”motsvarade Beställarens enheter per år” och att anbudsgivarna som verifikat ska ange tre ”referenser från liknande åtaganden”. Kravet är tydligt utformat så att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer kan tolka det på samma sätt, dvs. att referensuppdragen vart och ett för sig ska uppfylla kraven. Inköp Gävleborg har inte brutit mot någon bestämmelse i LOU.

Förvaltningsrättens bedömning

Högsta förvaltningsdomstolen har i ett avgörande uttalat att även förfrågningsunderlag som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och gemenskapsrätten inte träds för när. Ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande myndigheten tillmäter betydelse vid upphandlingen. Detta följer också av gemenskapsrättens krav på likabehandling, förutsebarhet och transparens (RÅ 2002 ref. 50).

Enligt förvaltningsrättens bedömning framgår av kravets ordalydelse att varje referens ska omfatta volymer som motsvarar beställarens enheter per år. Det innebär att varje referens ska omfatta en volym på cirka 214 enheter per år. Enligt förvaltningsrätten är kravet tillräckligt klart och tydligt utformat för att en leverantör ska kunna avgöra vad som tillmäts betydelse. Vidare har kravet en adekvat koppling till ändamålet med upphandlingen och kan inte anses oproportionerligt.

Det är ostridigt i målet att Bolaget har lämnat in tre referenser som var för sig har en årsvolym 100–150 enheter och därmed en samlad årsvolym om cirka 400 enheter. Bolagets anbud har därför inte uppfyllt kravet i punkten 3.1.2 och är därmed rätteligen förkastat. Bolaget har inte visat att Inköp Gävleborg har överträtt någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. 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.

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 nyårs-afton, 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.