



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avd. 2

DOM
2019-02-11
Meddelad i Göteborg

Sida 1 (6)

Mål nr
10283-18

SÖKANDE

Ängbergs Busstrafik AB, 556168-5230
Energigatan 4
441 74 Sollebrunn

MOTPART

Alingsås kommun
441 81 Alingsås

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2019-02-12	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 589414

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Alingsås kommun genomför en upphandling av ramavtal avseende Bussresor, dnr 2018.466 KS.

Av tilldelningsbeslut den 23 augusti 2018 framgår att Ängbergs Busstrafik ABs anbud inte kvalificerats till utvärdering eftersom bolaget inte uppfyllt kravet på två referensuppdrag från olika uppdragsgivare.

YRKANDEN M.M.

Ängbergs Busstrafik AB, (bolaget), ansöker om överprövning och yrkar att utvärderingen av anbuderna görs om och att den av bolaget angivna referensen ska anses som tillräcklig samt att även bolaget ska omfattas av de ramavtal som Alingsås kommun har för avsikt att teckna. Bolaget anför bl.a. följande.

I upphandlingsdokumentet enligt punkt 3.6.3 begärs att två referensuppdrag ska anges. De har angett två referenter från samma förvaltning inom Alingsås kommun eftersom de endast haft Alingsås kommun som kund för denna typ av resor, vilket framgår av bilaga till anbudet. Det stämmer att de inte uppmärksammat detta med referenser från samma förvaltning och att de borde förklarat för upphandlaren att de inte kan lämna från två olika kommuner. Att referenserna blir avgörande i upphandlingen verkar vara ett svepskäl eftersom bolaget kan upplevas som besvärligt när det påpekat brister och krävt åtgärder från upphandlingsavdelningen. Om kommunen inte anser att det kan godkännas på grund av referenserna ska dess anbud anses uppfylla kraven på annat sätt eftersom [REDACTED] har varit verksam som företagsledare sedan 1977 och har således erfarenhet av de uppdrag som ingår i upphandlingen. Bolaget har utfört bussresor för kommunen sedan 1974.

Alingsås kommun anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande.

Bolagets anbud innehöll inte referensuppdrag från två olika uppdragsgivare i enlighet med vad som framgår av punkt 3.6.3 i upphandlingsdokumentet. Anbudet uppfyllde därför inte det kvalificerande kravet enligt vad som definieras i punkt 3.6.3. Kravet utgjorde ett obligatoriskt krav i upphandlingen varför anbudet förkastades.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

En upphandling får inte utformas i syfte att undanta den från lagens tillämpningsområde och får inte heller utformas i syfte att begränsa konkurrensen så att vissa leverantörer gynnas eller missgynnas på ett otillbörligt sätt (4 kap. 2 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU 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 (20 kap. 6 § första stycket LOU).

Förvaltningsrättens prövning är en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har

brutit mot principerna för upphandling eller någon annan bestämmelse i LOU. I mål om överprövning av en upphandling gäller som huvudprincip att den part som påstår att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange grunderna för sin talan (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

För att grund för ingripande mot upphandlingen ska finnas är det inte tillräckligt att sökanden anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada, utan sökanden ska visa att denne har lidit eller kan komma att lida skada av den eller de brister som påtalats (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande HFD 2013 ref. 53).

Utredningen i målet

Av upphandlingsdokumentet framgår bl.a. följande.

3.6.3 Referensuppdrag

Referensuppdrag ska styrka att leverantören har erfarenhet av uppdrag motsvarande de som kan komma att beställas från ramavtalet.

Leverantören ansvarar för att kontaktpersonen för uppdraget är vidtalad och går att nå på angiven epostadress/telefonnummer. Kontaktpersonen ska ha kunskap om hur uppdraget genomförts i sin verksamhet och kunna bekräfta att uppdraget genomförts så som det angetts i beskrivningen.

Referensuppdrag inom den egna organisationen godtas inte och referensuppdragen ska avse olika uppdragsgivare. En uppdragsgivare definieras som ett bolag, ett företag eller en förvaltning.

Leverantören ska ange förteckning med två (2) referensuppdrag avseende leverantören med följande innehåll:

- Uppdragsgivarens organisation
- Uppdragsgivarens kontaktperson, namn, telefonnummer och e-postadress
- En kort beskrivning av uppdraget och dess omfattning
- Tidpunkten för referensuppdragets genomförande. Uppdraget får inte vara äldre än tre (3) år från sista anbudsdag.

Referensuppdragen ska ha utförts på ett tillfredsställande sätt samt ha utförts enligt gängse branschnormer och slutförts på ett korrekt sätt.

Respektive referens ska styrka erfarenhetskravet.

Alingsås kommun förbehåller sig rätten att bedöma om angivet referensuppdrag är likvärdigt eller inte.

En leverantör som inte kan ange referensuppdrag enligt ovan, till exempel 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 eller verksamhet. Uppdragen får dock inte vara äldre än tre (3) år från sista anbudsdag.

Förvaltningsrättens bedömning

I upphandlingen ställs krav på referensuppdrag som visar att anbudsgivaren har erfarenhet av uppdrag motsvarande de som kan komma beställas från ramavtalet. Det framgår klart och tydligt att anbudsgivare ska ange referensuppdrag från två olika uppdragsgivare och att uppdragsgivare definieras som ett bolag, företag eller en förvaltning.

Av utredningen i målet framgår att bolaget i sitt anbud har angett två referenser från samma förvaltning, dvs. från en och samma uppdragsgivare. Bolaget uppfyller därmed inte det ställda kravet på referensuppdrag.

I sitt överklagande anför bolaget att det ska anses kvalificerat på annat sätt än genom angivna referensuppdrag. För att bolaget ska kunna bedömas på detta sätt krävs, enligt punkt 3.6.3, att det är förhindrat att lämna efterfrågade referensuppdrag. Det framgår dock inte av bolagets anbud att det varit förhindrat att lämna referensuppdrag från två olika uppdragsgivare.

Bolaget har således inte förmått visa att Alingsås kommun har brutit mot principerna för upphandling eller någon annan bestämmelse i LOU genom att inte kvalificera bolaget. Någon skada för bolaget finns då inte heller.

Förvaltningsrätten har därför inte någon anledning att ingripa mot upphandlingen. Ansökan ska därmed avslås

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Ingela Larsson

Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Mikael Sköld.



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 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.

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 avisar 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.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.