



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 33

DOM
2015-09-03
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
16948-15

KONKURRENSVERKET	
2015 -09- 0 4	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Svenska Entreprenad och Underhålls AB, 556626-8537
Götlundagatan 2
124 71 Bandhagen

Ombud: Patrick Harlaut

MOTPART

Botkyrka kommun
147 85 Tumba

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förordnar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har skett i enlighet med vad som anges i denna dom.

Dok.Id 644537

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag -- fredag

08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Botkyrka kommun genomför en upphandling, "Markskötselentreprenad". Upphandlingen sker med öppet förfarande och lägsta pris som antagandegrund. Tilldelningsbeslut meddelades den 21 juli 2015.

Svenska Entreprenad Drift och underhåll AB (bolaget) yrkar att det vinnande bolaget D.N. Trädgård & Markskötsel (D.N) ska uteslutas från fortsatt deltagande i upphandlingen och anför bl.a. följande. Bolaget riskerar att lida skada om D.N tilldelas kontraktet trots att ska-kraven inte är uppfyllda i det vinnande anbudet.

Botkyrka kommun bestrider inte i sak ansökan och avser, om förvaltningsrätten så beslutar, att återkalla tilldelningsbeslutet och genomföra en ny utvärdering av inkomna anbuden.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för prövning

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingen ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Det ansökande bolaget anför bl.a. att enligt förfrågningsunderlaget ska anbudsgivaren ha utfört minst två stycken uppdrag som kan jämföras med aktuellt uppdrag. Av förfrågningsunderlaget framgår att uppdraget ska ha utförts med för beställaren godkänt resultat med avseende kvalitet, tidhållning och samarbetsförmåga. Av det ena referensuppdraget framgår inte att uppdraget innefattar vinterväghållning och av denna anledning inte heller kan jämföras med det uppdrag som nu upphandlas. Den andra

referensen avser ett kontrakt som ingicks den 1 mars 2015 och då kan inte den vinnande anbudsgivaren ha genomfört samtliga moment och beställaren för referensobjektet kan inte uttala sig annat än i mycket begränsad omfattning om den vinnande anbudsgivaren har utfört arbetet med godkänt resultat avseende kvalitet m.m. Referenserna uppfyller bl.a. därför inte de i förfrågningsunderlaget uppställda kraven.

Kommunen anför att den kontroll som skulle ha gjorts innan anbudsgivarna underrättades om tilldelningsbeslutet inte har genomförts på ett korrekt sätt. Detta innebär att kommunen inte kan bekräfta eller dementera de uppgifter som bolaget anført i sin ansökan.

Prövningen hos förvaltningsrätten är begränsad till att bedöma om LOU och de gemenskapsrättsliga principerna överträtts på ett sådant sätt att det finns grund för att förordna om ingripande åtgärd, t.ex. rättelse eller att upphandlingen helt ska göras om.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar att parterna i målet således är överens om att upphandlingen ska rättas. Bolaget yrkar att D.N utesluts från fortsatt deltagande i upphandlingen. Enligt praxis ankommer det inte på domstolen att förordna om utfallet av en rättelse, utan endast om att en rättelse ska ha gjorts innan upphandlingen får avslutas. Mot den bakgrunden bedömer förvaltningsrätten att upphandlingen ska rättas på så sätt att den upphandlande myndigheten inte får fortsätta upphandlingen i befintligt skick och det ankommer på den upphandlande myndigheten att själv åtgärda bristerna inom LOU:s förfaranderegler.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns
i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).

Kaija Hultquist
Kaija Hultquist

Rådman

Johanna Segerheim har handlagt målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

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 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.

