



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Förvaltningsrättsnotarien
 Julia Nordanskog

DOM
 2018-02-15
 Meddelad i Falun

Mål nr
 23-26-18

KONKURRENSVERKET	
2018-02-15	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Bergslagens Golvservice AB, 556238-6747

Ombud: Advokaterna Jan Andersson och Ingrid Sandstedt Nordfeldt
 Advokatfirman Pedersen AB
 Box 3462
 103 69 Stockholm

MOTPARTER

- | | |
|--|--------------|
| 1. Smedjebackens kommun, 212000-2205
777 81 Smedjebacken | mål nr 23-18 |
| 2. Bärkehus AB, 556527
Gunnarsvägen 7, 777 34 Smedjebacken | mål nr 24-18 |
| 3. Smedjebackens Energi och Vatten AB, 556223-4566
Gunnarsvägen 7, 777 34 Smedjebacken | mål nr 25-18 |
| 4. Wessman Barken Vatten och Återvinning AB, 559031-4380
Frejgatan 5, 777 30 Smedjebacken | mål nr 26-18 |

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Bergslagens Golvservice AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 214165

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

Smedjebackens kommun och de kommunala bolagen Bärkehus AB, Smedjebackens Energi och Vatten AB och Wessman Barken Vatten och Återvinning AB (kommunen) genomför upphandling avseende ramavtal för målnings-tjänster, dnr 2017-367. Upphandlingen genomförs genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Av ett tilldelningsbeslut den 20 december 2017 framgår att Bröderna Thunströms Måleri AB:s och Mästermåleri Dalarna AB:s anbud har antagits. Bergslagens Golvservice AB:s anbud har förkastats med motiveringen att en av bolagets referenser inte är en beställare av måleritjänster.

YRKANDEN M.M.

Bergslagens Golvservice begär överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att bolagets anbud inte förkastas utan istället tas upp till utvärdering. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om.

Kommunen yrkar att förvaltningsrätten avslår Bergslagens Golvservices ansökan om överprövning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Inledning

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange på vilka omständigheter talan grundar sig och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrätten ska därmed pröva om det, mot bakgrund av vad Bergslagens Golvservice har anfört, är visat att kommunen har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att det har medfört att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada (jfr 20 kap. 6 § LOU).

Upphandlingsdokumentet

I de administrativa föreskrifterna AFB 52 punkt 5 framgår följande.

”Anbudsgivarna ska ha utfört likvärdiga arbetsuppgifter tidigare och på anmodan kunna visa 2 referensuppdrag. [...]

Krav på angivna referensuppdrag:

– En referent/uppdragsgivare med fullständiga kontaktuppgifter, ska anges för varje referensuppdrag. Referent kan komma att kontaktas för bekräftelse av referensen.

– Referensen ska vara vidtalad att den kan komma att kontaktas av Upphandlingsenheten.

Godkänt referensuppdrag förutsätter att det tydligt framgår att uppdragen avsett leveranser av efterfrågade tjänster, samt att dessa utförts på ett kvalitetsmässigt bra sätt. Upphandlande enheters erfarenheter av leverantören kommer också att vägas in.”

Upphandlingsdokumentets utformning

Av principerna om transparens och likabehandling i 4 kap. 1 § LOU följer att den upphandlande myndighetens krav ska anges på ett sätt som gör att varje leverantör med utgångspunkt i förfrågningsunderlaget kan skapa sig en bild av möjligheterna att lämna ett konkurrenskraftigt anbud. Höga krav bör ställas på noggrannhet, tydlighet och transparens i alla delar av ett förfrågningsunderlag.

EU-domstolen har, i fråga om tilldelningskriterier, uttalat att de ska vara formulerade på ett sådant sätt att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare kan tolka kriterierna på samma sätt (EU-domstolens dom den 18 oktober 2001 i mål C-19/00, Siac, p. 42).

Bergslagens Golvservice har uppgett bl.a. följande. De administrativa föreskrifterna är så otydliga och bristfälliga att det inte är möjligt för anbudsgivarna att utläsa vad som krävs för att uppfylla de obligatoriska kraven. Kommunen har först i sitt upphandlings-PM angett att kontaktpersonen ska vara en beställare, dvs. en kontaktperson i beställarroll, vilket inte gått att utläsa i föreskrifterna. Om förfrågningsunderlaget hade uppfyllt kraven i LOU hade bolaget utformat sitt anbud annorlunda.

Kommunen har uppgett att de administrativa föreskrifterna inte är otydliga eller bristfälliga, med särskild hänsyn till att det i dessa framgår att anbudsgivare ska påtala om kraven i upphandlingsdokumentet är orimliga, otydliga, konkurrensbegränsande eller innehåller uppenbara fel på ett så tidigt stadium som möjligt.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Av ordalydelsen i kravet AFB 52 punkt 5 framgår att det för varje angivet referensuppdrag ska anges en referent eller en uppdragsgivare med fullständiga kontaktuppgifter. Förvaltningsrätten anser att denna formulering är tydlig och anser därför inte att kravet AFB 52 punkt 5 är otydligt eller bristfälligt. Förvaltningsrätten anser inte heller att det som Bergslagens Golvservice anfört ger stöd för att något av de andra obligatoriska kraven är otydliga eller bristfälliga. Det saknas därför, enligt förvaltningsrättens bedömning, anledning att ingripa i upphandlingen på denna grund.

Kravet i AFB 52 punkt 5

Av handlingarna framgår att Bergslagens Golvservices anbud har förkastats med hänvisning till att den angivna referensen inte är en beställare av måleritjänster utan ett oberoende företag som måleriföretag använder för att göra ackordsmätningar. I förvaltningsrätten har kommunen därefter uppgett att bolaget inte heller uppfyller kravet eftersom den angivna referensen enligt kommunen inte varit vidtalad före det att han kontaktades av kommunen.

Bergslagens Golvservice har uppgett bl.a. följande. Bolaget uppfyller samtliga obligatoriska krav. Enligt ordalydelsen av kravet krävs det inte att anbudsgivarna uppger en kontaktperson i beställarroll utan det står uttryckligen att en referent eller en uppdragsgivare ska anges. Den kontaktperson/referent som bolaget har angett för ett av sina referensuppdrag, ackordsräknare [REDACTED] uppfyller detta krav. Bolaget har angett [REDACTED] som kontaktperson/referent för sitt referensuppdrag hos Ludvika Hem och Ludvika kommun då han under flera år bedömt målarnas utförda arbete och kvalitet. Han har vidtalats och godkänt att han ställer upp som referent, vilket framgår av ett utdrag från en SMS-konversation.

Kommunen har uppgett bl.a. följande. Av kravet framgår att de fullständiga kontaktuppgifterna ska vara kopplade till referenten/uppdragsgivaren, vilket i detta fall är Ludvika Hem/Ludvika kommun. Kravet förutsätter inte att referenten/uppdragsgivaren ska vara en person i beställarroll, men det förutsätter att det är en uppdragsgivare. I upphandlingsdokumentet har konsekvent skrivits referent/uppdragsgivare med vilket avsetts detsamma. [REDACTED] på Målerifakta AB är inte en uppdragsgivare. Vid samtal med [REDACTED] framgick tydligt att han inte var vidtalad avseende att han angivits som referens och inte visste att han kunde komma att kontaktas. På direkt fråga om han var vidtalad svarade han bestämt nej och uppgav att det var märkligt att han angivits som referens då han inte är uppdragsgivare av efterfrågade tjänster utan har som uppdrag att utföra ackordsmätningar.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Av det aktuella kravets ordalydelse framgår att det för varje angivet referensuppdrag ska anges en referent eller en uppdragsgivare med fullständiga kontaktuppgifter. Att den angivna referenten inte är en beställare av måleri-tjänster eller en uppdragsgivare utgör därför inte, enligt förvaltningsrättens mening, grund för att förkasta Bergslagens Golvservices anbud. Av det aktuella kravet framgår dock att angivna referenter ska vara vidtalade avseende att de kan komma att kontaktas av kommunen. Enligt förvaltningsrättens bedömning ger det som bolaget har anfört och den bevisning som getts in inte stöd för att den angivna referenten var vidtalad och därmed att det obligatoriska kravet skulle varit uppfyllt. Inte heller på denna grund finns därmed skäl att ingripa mot upphandlingen.

Sammanfattning

Bergslagens Golvservice har enligt förvaltningsrättens mening inte visat att någon av de grundläggande principerna för upphandling eller någon annan bestämmelse i LOU har åsidosatts. Bolagets ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1C LOU).

Lennart Andersson
rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättsens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 rättsens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.