



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 2

DOM
2017-02-06
Meddelad i Göteborg

Mål nr
76-17

SÖKANDE

Patric Wolffs Måleri AB, 556433-5395
Ågatan 30
431 35 Mölndal

MOTPART

Bostads AB Poseidon, 556120-3398
Box 1
424 21 Angered

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, förkortad LOU

KONKURRENSVERKET	
2017-02-06	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 459998

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

Bostads AB Poseidon (Poseidon) genomför en upphandling av fönsterbyten på Dr. Sydows gata 2-54, dnr UH16-147.

Av tilldelningsbeslut den 28 december 2016 framgår att Systemputs M.B.T AB vunnit upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Patric Wolffs Måleri AB (Wolffs) ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska ingripa mot upphandlingen. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. Bolaget har referenser på liknande arbeten av fönsterbyten. Av medskickat brev daterat den 27 november 2016 framgår att bolaget erbjuder en direktaffär där Skaala AB Sverige står för alla fönsterbyten inklusive montage. Fakturering kommer därefter att ske direkt från Skaala AB Sverige. Bolaget har därtill namngett Kaj Backa som är försäljningsansvarig på Skaala OY i brevet och i anbudsformuläret genom Gamlestadens bygg.

Poseidon anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Anbudet från Wolffs har förkastats eftersom det inte uppfyller kravet på referensuppdrag. I förfrågningsunderlaget anges under AFB.523 att anbudsgivare ska ha kompetens och tidigare erfarenhet av liknande uppdrag gällande fönsterbyten i storleksordningen elva miljoner kronor per projekt. Tre referensuppdrag avseende totalentreprenader ska redovisas i anbudsformuläret med angivande av projektnamn, beställare och projektets slutdatum. Wolffs har i sitt anbud inte redovisat några referensuppdrag avseende totalentreprenader. Bolaget har i anbudsformuläret skrivit "Se brev från Gamlestadens Bygg". I brevet sägs bl.a. att "Vad gäller referenser så kan vi kontakta Kaj Backa som är försäljningsansvarig på Skaala OY [ett finländskt företag,

förvaltningsrättens anmärkning] för den svenska marknaden. Kaj kan ge flertal exempel på utförda fönsterleveranser av denna storlek". Inga referenser redovisas dock i anbudet. De dokument som Wolffs lämnade i anbudet och de dokument som lämnats i ansökan om överprövning överensstämmer inte med varandra. I ansökan om överprövning har dokument som inte fanns med i anbudet och som dessutom skapats efter anbudstidens utgång lagts till. Dokumenten kan inte beaktas vid avgörandet av detta mål.

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. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU 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).

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU. I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de

grunder som parten åberopar (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att Poseidon uteslutit Wolffs anbud eftersom bolaget inte angett referensuppdrag.

I punkten AFB.523 *Krav avseende teknisk förmåga och kapacitet* i förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande. Anbudsgivare ska ha kompetens och tidigare erfarenhet av liknande fönsterbytesuppdrag i storleksordningen elva miljoner per projekt av flerbostadshus. I anbudsformuläret finns en sammanställning över hur anbudsgivaren ska styrka att kraven uppfylls.

I anbudsformuläret (sid. 2 av 3) anges bl.a. följande: ”Bifoga en lista på 3 stycken totalentreprenader som ni har erfarenheter ifrån fönsterbyte (11 milj/projekt).”

Wolffs har i angiven lista endast skrivit ” se brev från Gamlestadens bygg”. I brevet från Gamlestadens bygg redovisas inga totalentreprenader i storleksordningen elva miljoner per projekt som Wolffs har erfarenhet av. Övriga av Wolffs ingivna handlingar har såvitt framkommit inte bifogats anbudet och innehåller därtill inte efterfrågade referenser. Wolffs har därmed inte uppfyllt kravet i punkten AFB.523 i förfrågningsunderlaget och Poseidon har haft fog för att utesluta Wolffs anbud.

På grund av det anförda har det inte framkommit skäl för förvaltningsrätten att ingripa mot upphandlingen och ansökan ska avslås.

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

Karin Johansson

Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Anna Carlson.



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. 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.