



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Lena Palmér

DOM
 2012 -03- 12
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 1515-12E

SÖKANDE

Sweden Electric Transport AB, 556775-8692
 Klockaregatan 20
 283 34 Osby

MOTPART

Östra Göinge Renhållnings AB, 556176-1775
 Kattarp 2373 C
 280 60 Broby

Ombud:

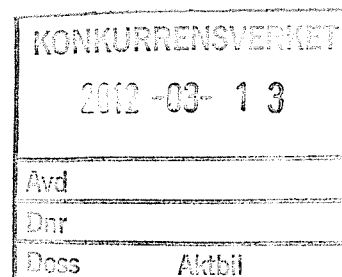
Advokat Jerker Alm
 Advokatfirman Vinge KB
 Box 1064
 251 10 Helsingborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU) i dess lydelse efter den 1 november 2011

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Sweden Electric Transport AB:s begäran om ingripande enligt LOU.



YRKANDEN M. M.

Östra Göinge Renhållnings AB genomför en upphandling av drift av återvinningscentralerna i Knislinge, Osby, Lönsboda och Sibbhult. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande enligt LOU.

Sweden Electric Transport AB (bolaget) begär överprövning av upphandlingen. Till grund för talan anförs i bl.a. följande. Upphandlingen har inte blivit korrekt genomförd på grund av den viktning som styr utgången av upphandlingen. Tre faktorer avgör vem som ska tilldelas kontrakt: priset, intervju med platsledaren samt referenser. Sweden Electric Transport AB har inget att erinra gällande de två förstnämnda kriterierna. Emellertid har ingen av de referenser som Sweden Electric Transport AB har angett kontaktats. Följden av detta är att bolaget ej tilldelats kontrakt, vilket vore möjligt om bolaget fått de bästa vitsorden. Upphandlarens motivering till att referenserna inte kontaktats är att han har fått fel telefonnummer. Sweden Electric Transport AB accepterar inte denna motivering eftersom man inte kan tänka sig att bolaget lämnat fel telefonnummer till tre stycken referenser. En av referenserna befann sig utomlands och Sweden Electric Transport AB mailade upphandlaren och ville bistå med telefonnummer till referensen där han befann sig. Det minsta som har kunnat begäras är att bolaget kontaktats för rättande av telefonnummer när referensen inte kunde nås. Sweden Electric Transport AB kan inte acceptera upphandlarens sätt att i efterhand genomföra intervju med referenspersonen. Detta då bolaget anser att upphandlaren kunnat styra intervjun till att passa de resultat som tidigare redovisat. Sweden Electric Transport AB har dock inga belägg för att så faktiskt har skett.

Östra Göinge Renhållnings AB (ÖGRAB) bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Utvärdering sker utifrån det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Kriterierna för utvärdering är *Reell årskostnad* samt *Kvalitet på utförandet*. Bedömningen av *Kvalitet på utförandet* sker genom intervju med platsledaren som anbudsgivaren tillhandahåller samt

genom intervjuer med referenspersoner avseende platsledaren. Av förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivaren i sitt anbud ska ange referenser och kontaktuppgifter för dessa. Anbudet från Sweden Electric Transport AB innehöll uppgift om tre referenspersoner. För två av dessa fanns telefonnummer angivet. För samtliga anbudsgivare kontaktades en referensperson. När referenstagning genomfördes fick ÖGRAB inte kontakt med den först angivne referenspersonen Oddbjörn Oswald. Vid försök att kontakta den andra referenspersonen för vilken telefonnummer angivits visade det sig att telefonnumret som angivits var fel. Kravet på att inge kontaktuppgifter är obligatoriskt. Sweden Electric Transport AB har således inte fullgjort sina skyldigheter vad avser den sist åberopade referenspersonen. Konsekvensen av detta blev att Sweden Electric Transport AB inte tilldelades några poäng i delen referenstagning. ÖGRAB har inte haft skyldighet att göra ytterligare efterforskningar för att kontakt angivna referenser. Under alla förhållanden har Sweden Electric Transport AB inte lidit någon skada då en förnyad referenstagning för bolaget som genomförts i samband med ansökan om överprövning visar att Sweden Electric Transport AB inte kan erhålla kontrakt. ÖGRAB har fått kontakt med Oddbjörn Oswald och genomfört intervju helt och hållet på samma sätt som med övriga referenspersoner. Referenspersonens svar är inte sådana att det finns förutsättningar att tilldela bolaget poäng i den utsträckning som skulle krävas för att bolagets position skulle förändras. ÖGRAB har genom hela förfarandet upprätthållit de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna.

DOMSKÄL

Bestämmelser m.m.

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU i dess lydelse efter den 1 november 2011 kan förvaltningsrätten pröva om en upphandlande enhet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får

avslutas först sedan rättelse gjorts. - Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förfrågningsunderlaget

I det aktuella förfrågningsunderlaget anges under punkten 2.10.2, kvalitet på utförandet, följande vad gäller referenter:

Den kvalitativa förmågan bedöms dels genom intervjuer med föreslagen platsledare och dels genom intervjuer med referenter för platsledare. Referenter kan vara tidigare beställare och arbetsgivare i verksamheter tre år bakåt i tiden (2009-2010-2011) som haft relevanta likheter med den som nu handlas upp.

Anbudsgivare lämnar en, två eller flera referenser för tilltänkt platsledare. För varje referensuppdrag/-kund lämnas en namngiven referent med uppgift om telefonnummer där denne är anträffbar. Beställaren kontaktar referenter för så många eller få referenser han anser behövs och förbehåller sig även rätten att kontrollera andra referenter än de som anbudsgivaren uppgivit. Har beställaren egna erfarenheter av anbudsgivaren kommer de härvid också att beaktas.

I ett första läge kontaktas lika många referenter för alla anbud som ska utvärderas. Troligen en eller två. Bedömer beställaren att viss referent inte har haft tillräcklig erfarenhet av platsledaren ifråga eller inte kunnat ge en heltäckande bedömning kommer beställaren att försöka finna ytterligare referenter att intervjua. Dessa intervjuer kommer att genomföras med samma omfattning som tidigare och dess resultat i alla delar vägas ihop med tidigare intervjuer.

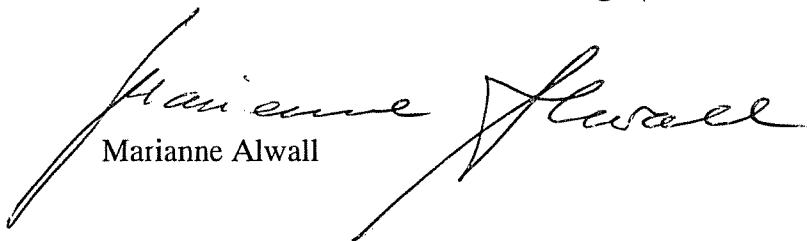
Vitsord och resultat från genomförda intervjuer dokumenteras och vägs ihop till en samlad bedömning av platsledarens egenskaper med avseende på kvalitetsdefinitionen ovan.

Förvaltningsrättens bedömning i nu förevarande mål

Vid ansökan om överprövning gäller, som ovan anförts, att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp. Av utredningen i det nu aktuella målet framgår att Sweden Electric Transport AB:s anbud innehåller uppgift om tre referenspersoner. För två av dessa har telefonnummer angivits. Ett av de angivna telefonnumren är dock felaktigt. För den tredje referenspersonen har inga kontaktuppgifter lämnats. I samband med utvärderingen kom upphandlande myndighet inte i kontakt med någon av de lämnade referenterna och Sweden Electric Transport AB erhöll till följd härav inte något mervärde vad gäller kvalitet på utförandet. Bolaget

anser att det minsta som har kunnat begäras, när referensen inte kunde nås, är att upphandlaren kontaktar bolaget för rättande av telefonnummer. Förvaltningsrätten kan emellertid konstatera att det av LOU inte följer någon skyldighet för upphandlande myndighet att låta en anbudsgivare rätta, komplettera eller förtydliga sitt anbud. Vidare anser rätten, utifrån den procedur och de friheter som förfrågningsunderlaget ger upphandlande myndighet att själv inhämta referenser, att det inte framstår som förenligt med LOU att utvärdera Sweden Electric Transport AB:s anbud utan att genomföra intervju med någon referensperson. Det är dock ostridigt i målet att detta felaktiga förfarande nu är åtgärdat. Sweden Electric Transport AB har därvid särskilt påtalat att sättet att i efterhand utföra referenstagning medför att upphandlaren med facit i hand mycket väl kunnat styra intervjun till att passa resultaten som tidigare presenterats. Sweden Electric Transport AB poängterar att man ej har några belegg för att så skett. Enligt förvaltningsrättens uppfattning är det som Sweden Electric Transport AB åberopat inte utredning som visar att bolaget lidit eller riskerat att lida skada på grund av en numera åtgärdad brist vad gäller utvärdering av referenser. Grund för ingripande mot upphandlingen har därmed inte framkommit. Sweden Electric Transport AB:s ansökan ska därför avslås.

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


Marianne Alwall



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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

DV 3109/1B LOU