



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

DOM
2018-03-07
Meddelad i Härnösand

Mål nr
4449-17 E

SÖKANDE

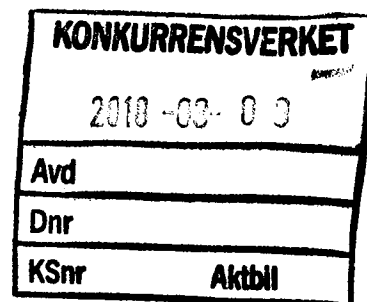
VTG Entreprenad AB, 556192-4555
Företagsvägen 5
872 34 Kramfors

MOTPART

Sollefteå kommun
881 80 Sollefteå

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 138281

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611-46 06 00
E-post: forvaltningsratteniharnosand@dom.se
www.forvaltningsratteniharnosand.domstol.se

Telefax
0611-51 18 20

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Sollefteå kommun (beställaren) genomför upphandling av grävlastartjänst Rödsta återvinningscentral. Av tilldelningsbeslut framgår att beställaren antagit anbud från annan anbudsgivare än VTG Entreprenad AB (VTG).

VTG ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att tilldelningsbeslutet ska upphävas och i andra hand att upphandlingen görs om med ett förtydligande från beställaren om vilka krav som ställs på de efterfrågade tjänsterna. Som grund för sin ansökan anför VTG i huvudsak följande. Beställaren har brutit mot bestämmelser i 14 kap. LOU. Beställaren har ställt tydliga krav på att det som efterfrågas ska uppfylla de skallkrav som krävs för kvalificering till utvärderingsfasen av upphandlingen (punkt 2.12 i de administrativa föreskrifterna i förfrågningsunderlaget). Det som efterfrågas är beställarens behov av grävlastartjänster för sortering av avfall (punkt 1.3 i förfrågningsunderlaget). För att styrka att anbudsgivarna kan leverera det som efterfrågas har beställaren ställt som skallkrav att anbudsgivarna ska lämna referenser från två referensuppdrag från de senaste fem åren (punkt 1.5 i upphandlingens skakravsformulär). Den leverantör som lämnat det vinnande anbudet har genom sina referenser inte styrkt att leverantören utför efterfrågade tjänster. Leverantörens referensuppdrag avser lastbilstransporter, vilket är en tjänst som upphandlingen inte avser. Till följd av tilldelningsbeslutet kommer VTG att lida ekonomisk skada under hela avtalsperioden.

Beställaren bestrider ansökan om överprövning och anför i huvudsak följande. VTG anser att leverantören i fråga inte har uppfyllt skallkravet avseende referenser och anför att referenserna ska styrka att man utfört uppdrag identiska med de tjänster som upphandlas. Detta står dock inte någonstans i förfrågningsunderlaget. Eftersom beställaren vill försäkra sig om att anbudsgivaren utför sina uppdrag till belåtenhet har det inte ställts några specifika krav på hur referensuppdragen ska se ut. Den leverantör vars anbud

antagits har lämnat referenser som avser två olika maskinuppdrag med varierande uppgifter. De angivna referenserna har kontrollerats och i båda fallen har referenserna uppgett att leverantören utfört sina uppdrag till stor belåtenhet. Leverantören har därmed i alla avseenden uppfyllt skallkravet såsom det är utformat. VTG har i andra hand yrkat att upphandlingen ska göras om med ett förtydligande om vad för krav som ställs på de efterfrågade tjänsterna. Det framgår dock redan idag med tillräcklig tydlighet av punkten 1.3 i de administrativa föreskrifterna vad som efterfrågas. Det saknas därför grund för ett ingripande även i detta avseende.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

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 upphandlande myndighet får i upphandlingen ställa krav på att leverantörerna ska vara kvalificerade i vissa avseenden. Kraven får avse endast

1. behörighet att utöva yrkesverksamhet enligt 2 §,
2. ekonomisk och finansiell ställning enligt 3 och 4 §§, eller
3. teknisk och yrkesmässig kapacitet enligt 5 §. (14 kap. 1 § LOU).

Ett krav enligt 1 § första stycket 3 får innebära att leverantören ska förfoga över nödvändiga personalresurser och tekniska resurser samt ha sådan erfarenhet som behövs för att kontraktet ska kunna fullgöras enligt en ändamålsenlig kvalitetsstandard (14 kap. 5 § LOU)

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

Utredning i målet

I förfrågningsunderslagets skallkrav anges bl.a. följande.

1.0 Kvalificeringskrav

Krav 1.5

2 referensuppdrag från de senaste 5 åren skall redovisas. Beskriv kort uppdraget, omfattning, uppdragsgivare, kontaktperson med namn, telefonnummer och e-postadress. Uppdragen skall vara nöjaktigt utförda för att godkännas.

Förvaltningsrättens bedömning

Den upphandlande myndigheten har begärt att anbudsgivare i detta fall ska lämna uppgift om referensuppdrag.

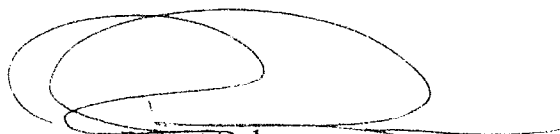
VTG har anfört att den leverantör som lämnat det vinnande anbudet genom sina angivna referensuppdrag inte har styrkt att leverantören utfört de tjänster som efterfrågas av upphandlande myndighet, nämligen grävlstartjänst för sortering av avfall. Enligt VTG har de referensuppdrag som leverantören hänvisat till i stället avsett lastbilstransporter.

Förvaltningsrätten konstaterar att den upphandlande myndigheten inte angett att det aktuella skallkravet ska avse referenser från utförande av specifikt grävlstartjänster för sortering av avfall. Avsikten med att anbudsgivaren skulle ange referensuppdrag var enligt upphandlande myndighet att allmänt få klarhet om anbudsgivaren skött sina tidigare uppdrag. Det finns i och för sig inget egentligt krav i LOU på att referensuppdrag måste avse exakt samma tjänst. Det får dock ändå förutsättas att det bör finnas en anknytning till det uppdrag som ska utföras. Av handlingarna i målet framgår att de referensuppdrag som den vinnande anbudsgivaren gett in bl.a. har avsett sortering av skrot och transporter. I detta fall är då de lämnade referensuppdra-

gen båda, enligt förvaltningsrättens mening, sådana som kan sägas ha tillräckligt stark anknytning till det uppdrag som ska utföras.

Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att skallkravet inte är så oklart att upphandlingen av den anledningen ska göras om, eller att VTG har visat att beställaren brutit mot bestämmelserna i LOU när man i kvalificeringsfasen godkänt det sedermera vinnande anbudet. VTG:s ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Robert Dalman

rådman

Målet har föredragits av förvaltningsrättsnotarien Anton Larsson.



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-postadress, 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