



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LULEÅ**

Enhet 1

DOM
2016-06-30
Meddelad i
Luleå

Mål nr
1169-16

KLAGANDE

Bothnia VVS Ingenjörer AB, 556586-0318
Smedjegatan 19
972 32 Luleå

MOTPART

Luleå kommun
Stadsbyggnadsförvaltningen
Midgårdsvägen 19
971 85 Luleå

Ombud: Advokaterna Hampus Ek och John Hane
Foyen Advokatfirma AB
Box 7229
103 89 Stockholm

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2016 -07- 0 4	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 77504

Postadress
Box 849
971 26 Luleå

Besöksadress
Skeppsbrogatan 43

Telefon
0920-29 54 90
E-post: forvaltningsrattenilulea@dom.se
www.domstol.se/forvaltningsratt

Telefax
0920-22 04 59

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH PARTERNAS INSTÄLLNING

Luleå kommun genomförde en upphandling av tekniska konsulttjänster för kyla, luft, SÖ och VS.

Vad Bothnia VVS Ingenjörer AB anför

Bothnia VVS Ingenjörer AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen inom tjänsteområdet kyla och yrkar att kravspecifikationen ska rättas. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande.

Kravspecifikationen strider mot principen om proportionalitet när det gäller omfattningen av referensobjekten och saknar ett naturligt samband med de tjänster som efterfrågas. Detta förhållande försvårar bolagets anbudsarbete och utgör ett hinder för ett litet företag att lämna anbud. Kraven på referensprojektens storlek motsvarar kraven i kommunens upphandling av ramavtal inom tjänsteområdet bygg och konstruktion. Tjänsteområdet kyla har dock i regel mindre omfattning än tjänsteområdet bygg och konstruktion och bör ha rimlig proportion.

Vad kommunen anför

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Kvalificeringskraven utgör helt proportionerliga krav på omsättning i förhållande till den förväntade sammanlagda avropsvolymen och storleken på enskilda avrop. De uppställda kraven på referensprojekten under de tre senaste åren är minst fem genomförda eller påbörjade projekt om 100 000 kr per projekt. Kraven på uppdragsansvarig och handläggare uppgår till 50 000 kr per projekt. Projekteringstjänsterna kan komma att omfatta konsultarvoden på åtskilliga miljoner kr, inklusive uppdrag som generalkonsult. Inom varje område kommer kommunen att ingå ramavtal med tre leverantörer. En fast fördelningsnyckel med procentuell fördelning ska gälla för dessa leverantörer upp till en bedömd avropssumma om 500 000 kr. Ramavtalen kommer att gälla under fyra år. Av de administrativa föreskrifterna framgår

härtill att förnyad konkurrensutsättning kan göras om uppdragets volym uppskattas överstiga 500 000 kr. Det finns alltså inte någon beloppsmässig begränsning uppåt och ramavtalen kommer således att gälla för såväl mindre som mycket stora arbeten.

Kommunen förvaltar ett stort antal kommunala fastigheter samt svarar därutöver för gatunätet, allmän parkmark och VA-nät. För all sådan verksamhet är kommunen beroende av kompetenta tekniska konsulter. Det är avgörande med rätt kvalitet till rätt pris och med minsta möjliga störning. Erfarenhetsmässigt är det av stor vikt att de tekniska konsultföretagen har tillräckliga resurser och kapacitet. Tjänsteleverantörer som åtar sig för stora eller tekniskt komplicerade uppdrag utgör ett betydande problem inom varje fastighetsförvaltning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av 1 kap. 9 § LOU framgår bl.a. att en upphandlande myndighet ska iakttå principen om proportionalitet. Denna princip innebär att den upphandlande myndigheten i en upphandling inte får ställa större krav än vad som behövs och är ändamålsenligt för den aktuella upphandlingen. Kraven ska alltså ha ett naturligt samband med och stå i proportion till det behov som ska täckas (se prop. 2006/07:128 s. 132 och 155 samt prop. 2009/10:180 s. 91).

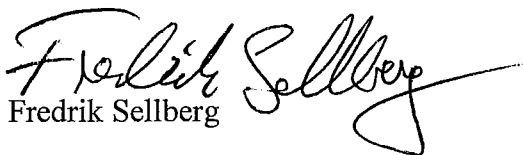
När det gäller krav på anbudsgivarens kapacitet följer av 11 kap. 2 § LOU att en upphandlande myndighet får ställa krav på en lägsta nivå för anbudssökandes och anbudsgivares ekonomiska samt tekniska och yrkesmässiga kapacitet. Omfattningen av informationen samt de lägsta nivåerna för den kapacitet som krävs för ett visst kontrakt ska ha samband med kontraktsföremålet och stå i proportion till detta.

Förvaltningsrätten anser inte att det framkommit anledning att ifrågasätta den av kommunen bedömda avropssumman om 500 000 kr. Med hänsyn till detta får omfattningen av referensobjekten anses vara proportionerlig i relation till uppdragets storlek. Därmed kan kravet inte heller anses sakna ett naturligt samband med kontraktsföremålet. Vidare har det inte framförts några omständigheter som tyder på att kravet skulle vara ineffektivt eller att det funnits mindre ingripande alternativ.

Bolaget har anfört att kraven utgör hinder för ett litet företag och motsvarar kraven inom ett mer omfattande tjänsteområde. Enligt förvaltningsrättens mening kan emellertid sådana omständigheter inte anses medföra att ett kapacitetskrav blir oproportionerligt under förutsättning att kravet i övrigt har ett samband med tjänsten och står i proportion till uppdragets förväntade storlek. Sammantaget har inte skäl att rätta upphandlingen framkommit varför ansökan om överprövning ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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


Fredrik Sellberg



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

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.