



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Förvaltningsrättsnotarien
Hanna Moberg

DOM
2019-11-08
Meddelad i Falun

Mål nr
4843-19

SÖKANDE

Skärgårdens Måleri i Göteborg AB, 559196-9471
c/o Vladan Djuricic
Maj på Malös gata 30
417 67 Göteborg

MOTPART

Gårdstensbostäder AB, 556536-0277
Box 4
424 21 Angered

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2019 11 08	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Skärgårdens Måleri i Göteborg AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 265618

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45 S-791 21 Falun	Kullen 4	023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se		måndag–fredag 08:00–12:00 13:00–16:00

BAKGRUND OCH PARTERNAS INSTÄLLNING

Gårdstensbostäder AB genomför en upphandling av ramavtal gällande Underhållsåtgärder i lägenheter, fastprismåleri (245-19).

Upphandlingen genomförs genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Av tilldelningsbeslutet framgår att ett anbud från Sandå Sverige AB (Sandå) antagits på första plats i ramavtalet och Zacharoff & Söner Måleri AB (Zacharoff) antagits på andra plats i ramavtalet. Skärgårdens Måleri i Göteborg AB:s anbud har inte kvalificerats till utvärdering.

Skärgårdens Måleri Göteborg AB (Skärgårdens Måleri) ansöker om överprövning och yrkar att dess anbud ska godkännas samt att Skärgårdens Måleri ska rangordnas som etta inom ramavtalet. I huvudsak anförs följande. Två referenser har angivits. Dessvärre innefattar den ena referensen måleriarbeten som är utförda under fel tidsperiod men denne har lämnat goda vitsord. Därtill har mindre uppdrag i referensens fastigheter gjorts under åren fram till 2018. Den andra referensen som lämnades in har avlidit. Gårdstensbostäder nonchalerade det referensuppdraget som om den andra referensen inte hade lämnats in. Allt som har efterfrågats har lämnats in. Gårdstensbostäder har handlat fel avseende referenserna, och borde ha upplyst om att svaret från den andra referenten uteblev. Gårdstensbostäder skriver i sin utvärdering att Sandå och Zacharoff har lämnat de anbud som är mest fördelaktiga med hänseende till pris. Det stämmer inte då Skärgårdens Måleri har det lägsta anbudet.

Gårdstensbostäder AB (Gårdstensbostäder) anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. I upphandlingsdokumenten ställs krav på att inge två referenser avseende uppdrag av motsvarande karaktär och som ska vara utförda de senaste tre räkenskapsåren, ABF.52. För att kontrollera att referenserna uppfyllde kravet kontaktades båda referenterna först per telefon, och på begäran av den andra referenten per e-post. I svaret från den

andra referenten bekräftades att Skärgårdens Måleri hade utfört arbeten för bolaget, men att dessa arbeten avslutades 2014. För att säkerställa att referenten uttryckt sig korrekt i denna del ställdes en kompletterande fråga för att kontrollera att den angivna tidpunkten var korrekt då denna uppgift är avgörande för huruvida referensuppdraget kan anses vara godkänt eller inte i upphandlingen. Referenten bekräftade att angiven tidsperiod, 2013–2014, var korrekt. Det andra referensuppdraget uppfyller således inte kravet på att vara utfört de senaste tre räkenskapsåren. Mot denna bakgrund, och då kravet är att ange två uppdrag, saknar bedömningen av det andra referensuppdraget, där det framkom att referenten inte längre var i livet, relevans. Anbudet brister således i förhållande till det obligatoriska kravet att ange två referenser och ska därför förkastas.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förutsättningar för förvaltningsrättens prövning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Skärgårdens Måleri har anfört är visat att Gårdstensbostäder har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Skärgårdens Måleri har lidit eller kan komma att lida skada (20 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

En huvudprincip enligt LOU är att anbud som inte uppfyller upphandlingsdokumentens obligatoriska krav som regel inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i upphandlingsdokumenten måste därmed vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna utvärdera anbudet. Den upphandlande myndigheten får vid anbudsprövningen inte

heller frågå uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle strida mot likabehandlings-principen.

Upphandlingsdokumenten

I punkten AFB.52 i upphandlingsdokumenten anges bl.a. följande.

Entreprenören skall i denna upphandling uppfylla följande ska krav:

1. Referensuppdrag:

Anbudsgivaren skall ha erfarenhet av liknande projekt.

Referensobjekt samt referenspersoner för projekt av motsvarande karaktär utförda de senaste 3 räkenskapsåren skall redovisas i anbudet. Två (2) bekräftelser skall bifogas med vad för arbete som är utfört, tidsperiod samt kontaktperson med telefonnummer. I det fall entreprenör har utfört arbeten för beställarens räkning ska beställaren lämnas som en (1) av referenserna.

Förvaltningsrättens bedömning

Det förvaltningsrätten har att ta ställning till är om de omständigheter som åberopats av Skärgårdens Måleri föranleder ingripande enligt LOU.

Gårdstensbostäders har förkastat Skärgårdens Måleris anbud eftersom det inte bedöms uppfylla det obligatoriska kravet i ABF.52 avseende referensuppdrag. Gårdstensbostäder har anfört att den ena referensen inte uppfyller kravet på att arbetet ska vara utfört de senaste tre räkenskapsåren och har, såvitt framgår av handlingarna i målet, säkerställt att uppgiften om att projektet för denna referent utfördes år 2013–2014 stämde.

Skärgårdens Måleri har också tillstått att projektet för den ena referensen inte har utförts de senaste tre räkenskapsåren utan vid ett tidigare tillfälle. Skärgårdens Måleri kan därmed inte anses ha uppfyllt det obligatoriska kravet avseende referenser och Gårdstensbostäder har vid dessa förhållanden haft fog för att förkasta anbudet på de ifrågasatta grunderna.

Skärgårdens Måleri har i sin ansökan om överprövning anfört att mindre uppdrag har gjorts i den ena referensens fastigheter under åren fram till

år 2018. Förvaltningsrätten konstaterar att det inte har framkommit annat än att denna uppgift saknades i det anbud som lämnades. Mot bakgrund av detta har Skärgårdens Måleri inte visat att det obligatoriska kravet är uppfyllt.

Vid dessa förhållanden saknas skäl att pröva om Gårdstensbostäder har förfarit felaktigt utifrån vad som framkommit om Skärgårdens Måleris andra referens. Vad Skärgårdens Måleri har anfört i övrigt föranleder heller ingen annan bedömning.

Det saknas sammanfattningsvis skäl för ingripande enligt LOU på de av Skärgårdens Måleri åberopade grunderna, varför ansökan om överprövning ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05).

Sebastian Hallman
förvaltningsrättsfiskal



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

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

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

