



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I GÖTEBORG**

Avd. 2

**DOM**  
2015-10-30  
Meddelad i  
Göteborg

Mål nr  
10115-15

**SÖKANDE**

Prorink International AB, 502052-7932  
Valajantie 2  
FI-86300 Oulainen  
Finland

**MOTPART**

Lilla Edets Industri & Fastighets AB, 556206-2777  
Box 1016  
463 24 Lilla Edet

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2015-10-30	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 369503

**Postadress**  
Box 53197  
400 15 Göteborg

**Besöksadress**  
Sten Sturegatan 14

**Telefon**  
031 - 732 70 00  
**E-post:** forvaltningsrattenigoteborg@dom.se

**Telefax**  
031 - 711 78 59

**Expeditionstid**  
måndag – fredag  
08:00-16:00

## BAKGRUND

Lilla Edets Industri & Fastighets AB (upphandlande myndighet) genomför en upphandling av nytt CO2-kylsystem till Lödöseborg ishall, projekt-nummer 1181.

Av tilldelningsbeslut den 23 september 2015 framgår att Dahlmans Kylteknik AB vunnit upphandlingen. I upphandlingsrapporten anges att Prorink International AB (bolaget) inte uppfyller krav på teknisk och yrkesmässig kapacitet enligt AFB.52.

## YRKANDEN M.M.

Bolaget ansöker nu om överprövning och yrkar att det ska tilldelas entreprenaden. Till stöd för sin ansökan anför bolaget följande. Bolaget uppfyller ställt krav på referensobjekt. I anbudet har fyra referensobjekt lämnats. Det anges också att bolaget använder underleverantörer varav en är Lakeuden Kylmäteknikka Oy. Det är Lakeuden Kylmäteknikka Oy som har levererat referensobjekten. Information har lämnats om att Jani Mustapää är bolagets CO2-specialist som också representerar Lakeuden Kylmäteknikka Oy. På fråga från upphandlande myndighet svarade bolaget att det har använt Lakeuden Kylmäteknikka Oys referenser eftersom bolaget inte själv har utfört transkritiska CO2-system och att de kommer att samarbeta i projektet. Upphandlande myndighet har även tidigare fått information om att bolaget inte hade aktuella referenser och att det skulle behöva utföra entreprenaden med tillgång till andra företags kapaciteter. Det är visat att bolaget kommer att förfoga över nödvändiga resurser när kontraktet ska fullgöras. Om anbudsprövningen hade utförts rättvist hade bolaget vunnit anbudsgivningen med lägsta pris.

Upphandlande myndighet anser att ansökan ska avslås och tillägger följande. Vid kontroll av de referensuppdrag som bolaget angav i sitt anbud framkom

att referensuppdragen inte utförts av bolaget utan av ett annat företag. Uppdragen lyftes emellertid i anbudet fram som om de var bolagets egna. Upphandlande myndighet har därför gjort bedömningen att bolaget inte uppfyller det obligatoriska kravet avseende teknisk och yrkesmässig kapacitet. Kravet uppfylls inte heller genom åberopande av annans kapacitet. För det första anges inte i bolagets anbud att bolaget åberopar annans kapacitet för att uppfylla det aktuella kravet. För det andra har bolaget inte i sitt anbud bifogat ett sådant åtagande eller motsvarande som avses i 15 kap. 15 a § LOU.

### **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).

En leverantör får vid behov när det gäller ett visst kontrakt åberopa andra företags kapacitet. Leverantören ska genom att tillhandahålla ett åtagande från de andra företagen eller på annat sätt visa att leverantören kommer att förfoga över nödvändiga resurser när kontraktet ska fullgöras (15 kap. 15 a § LOU).

Om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU 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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

*Utdrag ur Administrativa Föreskrifter*

**AFB.52 Prövning av anbudsgivares lämplighet**

Anbudsgivare kommer att kvalificeras för bedömning enligt följande kriterier.

– Ekonomisk ställning

...

– Teknisk och yrkesmässig kapacitet

Anbudsgivaren skall ha erforderlig teknisk och yrkesmässig kapacitet för att genomföra uppdraget kontraktsevenligt.

Anbudsgivaren skall de senaste tre åren ha erfarenhet av installation, driftsättning och service av transkritiska koldioxidkylsystem inklusive värmeåtervinningsfunktion.

Installationer och arbeten inom ishallsapplikationer är meriterande.

En kort redovisning skall lämnas på vilken typ av kylsystem inkluderande köldmedium man har jobbat med samt vilket typ av arbete man utförde. För nystartade företag gäller att nyckelpersonen skall ha motsvarande erfarenhet.

Anbudsgivaren skall lämna minst två referensobjekt vilka beskriver transkritiska koldioxidssystem enligt anbudsformulär.

Ytterligare referenser gällande arbeten med andra typer av kylsystem i ishallar är meriterande och kan läggas till ovanstående två referensobjekt.

*Förvaltningsrättens bedömning*

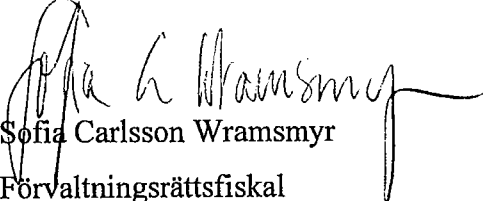
Bolaget gör gällande att upphandlande myndighet felaktigt har uteslutit bolagets anbud. Upphandlande myndighet har motiverat beslutet med att bolaget inte uppfyller det i anbudet obligatoriska kravet avseende teknisk och yrkesmässig kapacitet och att kravet inte heller uppfylls genom åberopande av annans kapacitet.

Förfrågningsunderlaget kan inte förstås på annat sätt än att det är anbudsgivaren själv, dvs. i förevarande fall bolaget, som ska ha den aktuella kapaciteten och erfarenheten av kylsystem för att kvalificeringskravet i AFB.52 ska anses uppfyllt. Det är i målet klarlagt att bolaget inte har utfört de arbeten som ingått i redovisade referensuppdrag och att bolaget inte själv har den erfarenhet som efterfrågas i upphandlingen.

Av 15 kap. 15 a § LOU framgår att en leverantör har möjlighet att åberopa andra företags kapacitet genom att tillhandahålla ett åtagande från de andra företagen eller på annat sätt visa att man förfogar över nödvändiga resurser när kontraktet ska fullgöras. Bolaget har i lämnat anbud inte angett att andra företags kapacitet åberopas och har inte heller lämnat något sådant åtagande som anges i 15 kap. 15 a § LOU. Den omständigheten att bolaget redovisat vilken underentreprenör som avses användas för att utföra arbeten i entreprenaden visar inte heller att bolaget faktiskt kommer att förfoga över de nödvändiga resurserna när kontraktet ska fullgöras.

Vad som kommit fram i målet ger således inte stöd för att det uppställda obligatoriska kravet på teknisk och yrkesmässig kapacitet för att kvalificera sig till utvärderingsfasen har varit uppfyllt av bolaget. Upphandlande myndighet har därmed haft fog för att förkasta anbudet. Vad bolaget har uppgett till stöd för sin talan utgör inte grund för ingripande enligt LOU. Överklagandet ska därför avslås.

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

  
Sofia Carlsson Wramsmyr  
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande i målet har varit M Georgsson



# 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.