



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2013-02-22
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
61 13 E
Enhet 1:5

SÖKANDE

Bo Hemma Teknik AB, 556646-4318
Aschebergsgatan 17
411 27 Göteborg

Ställföreträdare: Verkställande direktören Lars Josefsson

MOTPART

Göteborgs Stad Intraservice
403 31 Göteborg

Ombud: Stadsjurist Erik Lindskog
Göteborgs Stad
Stadsledningskontoret
404 82 Göteborg

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
20130222	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 191927

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197	Sten Sturegatan 14	031 - 732 70 00	031 - 711 78 59	måndag - fredag
400 15 Göteborg		E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se		08:00-16:00

BAKGRUND

Göteborgs Stad har den 18 december 2012 avseende upphandlingen System för skanning och fakturatolkning 407/12 beslutat att anta Readsoft Sverige AB som leverantör eftersom denna leverantör bedömts som ekonomiskt mest fördelaktig.

YRKANDEN M.M.

Bo Hemma Teknik AB (BHT) har som en av anbudsgivarna begärt överprövning av tilldelningsbeslutet och hemställer att detta upphäves. Det anförs att BHT under upphandlingen bedömts ej kvalificerat på grund av att bolaget inte uppfyllt kravet att minst två av referensuppdragen inte ska vara äldre än två år. Detta krav är dock inte förenligt med kravet på proportionalitet eftersom kravet inte är nödvändigt för att uppnå syftet med upphandlingen. Kravet innebär också att nya leverantörer inom området, med kanske nya lösningar och ny teknik, utesluts från upphandlingen vilket borde strida mot icke-diskrimineringsprincipen. Bolaget får även, som det får förstås, anse sig ha lidit skada på grund av att deras anbud inte antagits.

Göteborgs Stad yrkar att förvaltningsrätten avslår ansökan. Det anförs att BHT inte i sitt anbud bifogat referenser som uppfyller kvalificeringskravet på att anbudsgivare ska kunna ange minst två referenser som inte var äldre än två år. Detta krav har en tydlig koppling till ett objektivet syfte och är nogt avvägt för att uppnå det syftet. Det föreliggande kravet bryter vare sig mot proportionalitetsprincipen eller mot icke-diskrimineringsprincipen. Av utvärderingsresultat så framgår vidare att BHT - även om deras anbud utvärderats - inte skulle haft några möjligheter att tilldelas kontraktet. BHT

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 3
61-13 E

har således inte visat att det lidit någon skada som en följd av brott mot LOU.

DOMSKÄL

Om den upphandlande myndigheten har 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 enligt 16 kap. 6 § förvaltningsrätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

En upphandlande enhet har frihet att själv specificera krav på det som ska upphandlas under förutsättning att dessa krav inte på ett otillbörligt sätt styr mot en viss leverantör eller viss produkt. En leverantör kan diskvalificeras från deltagande i offentlig upphandling om leverantören inte uppfyller ställda kvalifikationskriterier. Kvalifikationskriterier är de kriterier som visar att en leverantör är en lämplig anbudsgivare. Kriterierna ska hänföra sig till leverantörens tekniska förmåga och kapacitet eller finansiella eller ekonomiska ställning (se prop. 2001/02:142, s. 21 f).

Av punkt 2.1.1 i förfrågningsunderlaget till den ifrågavarande upphandlingen ställs som kvalificerande krav på leverantören att anbudsgivaren ska kunna ange minst tre referenser från likvärdiga uppdrag/leveranser, varav två referenser som inte är äldre än två år. Referenserna ska avse både kompetens och leveranskapacitet. Fråga i målet är i första hand om detta krav strider mot principerna om proportionalitet samt icke-diskriminering och därmed mot LOU. Förvaltningsrätten gör härvid följande bedömning.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 4
61-13 E

Proportionalitetsprincipen

Proportionalitetsprincipen innebär att den upphandlande enheten i en upphandling inte får ställa större krav på leverantören eller leveransen än som behövs och vad som får anses vara ändamålsenligt för den aktuella upphandlingen. Kraven ska således ha ett naturligt samband med och stå i proportion till det behov som ska täckas (prop. 2006/07:128, s. 132).

Förvaltningsrätten bedömer att annat inte framkommit i målet än att kvalificeringskravet att tillhandahålla två referenser som ska avse både kompetens och leveranskapacitet och som inte är äldre än två år har varit kopplat till föremålet för upphandlingen och den upphandlande myndighetens behov. Kravet framstår inte heller som godtyckligt eller uppenbart osakligt. Förvaltningsrätten finner därför att kravet inte kan anses strida mot proportionalitetsprincipen.

Principen om icke-diskriminering

Principen om icke-diskriminering förutsätter att anbudssökande och anbudsgivare från andra orter behandlas på samma sätt som t.ex. företag med verksamhet på en viss ort eller i den egna kommunen (prop. 2009/10:180, s. 90).

Vad BHT anfört visar enligt förvaltningsrättens mening inte att det i målet ifrågasatta kvalificeringskravet avseende referenser har utformats på ett sådant sätt att det skulle strida mot principen om icke-diskriminering.

Sammanfattning

Det i aktuell upphandling ställda kvalificeringskravet avseende referenser får betraktas såsom förenligt med såväl proportionalitetsprincipen som

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**Sida 5
61-13 E

principen om icke-diskriminering. Genom vad som framkommit i målet finner förvaltningsrätten det visat att BHT inte uppfyllt detta krav. Mot denna bakgrund kan den upphandlande myndigheten genom att under upphandlingen bedömt BHT som ej kvalificerat inte anses ha brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag. Det aktuella tilldelningsbeslutet ska därför redan på denna grund stå fast.

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



Dick Hjort

Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Ramona Liveland.



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

- 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,
- det beslut som överklagas med uppgift
- om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
- de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
- den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
- 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, transport 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