



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**

DOM
2016-07-20
Meddelad i
Jönköping

Mål nr
2049-16

SÖKANDE

JIGAB Golv AB, 556564-5040
Alfavägen 5
556 52 Jönköping

MOTPART

Jönköpings kommun, Upphandlingsavdelningen
551 89 Jönköping

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2016-07-20 →	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND

Jönköpings kommun (kommunen) genomför en upphandling av ny målning av busskörfält på Östra Strandgatan i Jönköping. Anbud har inkommit från JIGAB Golv AB (JIGAB) och RA Golv AB (RA Golv). Båda anbuden har gått vidare till utvärdering och anbudet från RA Golv har antagits av kommunen med hänsyn till dess lägsta pris. JIGAB ansöker om överprövning.

YRKANDEN M.M.

JIGAB yrkar att anbudet från RA Golv ska förkastas och anför bl.a. följande. De av RA Golv uppgivna referensobjekten uppfyller inte de tekniska krav som anges i förfrågningsunderlaget. Beläggningarna är en betydligt enklare typ av beläggning. Det handlar dels om gångbroar varvid den ena är inomhus och dessutom är det inte den trafikmiljö med busstrafik som anges

Dok.Id 201269

Postadress
Box 2201
550 02 Jönköping

Besöksadress
Hamngatan 15

Telefon
036-15 66 00
E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se

Telefax
036-15 66 55

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

i förfrågningsunderlaget. RA Golv uppfyller inte de tekniska kunskaper som krävs för genomförande av entreprenaden.

Kommunen anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Av förfrågningsunderlaget framgår att anbudslämnaren i anbudet ska ange två stycken liknande projekt som utförts av anbudslämnaren de senaste fem åren. Vidare framgår att referensprojekten ska vara utförda med två-lagersystem i gatumiljö och inte som JIGAB angett i trafikmiljö med busstrafik. Av de uppgifter som kommunen erhållit från den vinnande anbudsgivarens referensobjekt framgår att beläggningarna motsvarar den av kommunen efterfrågade två-lagersystem i gatumiljö. Kommunen bedömer därför att de referenser som ingår i det vinnande anbudet är liknande projekt som det nu aktuella. Då det vinnande anbudet uppfyller förfrågningsunderlagets krav på teknisk och yrkesmässig kompetens föreligger det inga skäl för kommunen att förkasta det vinnande anbudet.

JIGAB har svarat att upphandlingen tar sikte på målning av busskörfält, vilket indikerar vilka krav som måste ställas i upphandlingen för att beläggningen ska fungera. Av mängdförteckningen framgår också vilken typ av beläggning som ska läggas, ytmarkeringssystem för tungt belastade ytor. Den angivna beläggningstypen innebär för övrigt att det rör sig om en mycket hård yta. JIGAB har låtit en oberoende besiktningsman granska de två referensobjekt om RA Golv har hänvisat till. Granskning har således skett på plats. Av rapporten framgår att det rör sig om två broar utan tung trafik. Beläggningen i Förslöv-projektet motsvarar inte alls den som det ställs krav på i upphandlingen. Detta beror dels på underlaget (stålplåt), dels på att det är ett helt annat fyllningsmedel (inte bauxit). Bron i Förslövprojektet är en ren gångbro och beläggningen i Göteborgsprojektet motsvarar endast delvis kraven i upphandlingen. Inte heller den belagda ytan i

Göteborgsprojektet ska bära någon tung trafik. – JIGAB åberopar ett inspektionsutlåtande från platsbesök från golvkonsulten/besiktningssmannen Håkan Forsberg (Golvanalys Sverige AB) daterat den 20 maj 2016.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

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).

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 rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

I aktuell upphandling kommer det anbud att antas som har lägsta pris under förutsättning att samtliga obligatoriska krav, s.k. skall-krav, är uppfyllda. Anbudsgivare ska enligt AFB.52 ha en organisation och verksamhet som har kompetens och erfarenhet från entreprenader avseende kommunala och offentliga byggnationer. Kontroll sker genom anbudsgivares ingivande enligt AFB.31. Som framgår ovan är ett ska-krav i upphandlingen enligt AFB.31 att anbudsgivaren ska lämna referensobjekt av två liknande projekt som utförts de senaste fem åren. Referensprojekten ska vara utförda med två-lagersystem i gatumiljö.

Det är den upphandlande myndigheten som avgör vad den ska upphandla och vilka krav som ska ställas på de varor och tjänster som omfattas av upp-

handlingen, under förutsättning att det sker med beaktande av de principer som framgår av LOU och unionsrättsliga principer. Förvaltningsrätten kan inte finna något krav på att referensobjekten måste ha varit avsedda för busstrafik eller att de måste ha innefattat något mer specifikt belastningskrav. Vid utvärdering eller överprövning kan man inte heller ändra ställda krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot likabehandlingsprincipen och principen om öppet förfarande.

Kommunen har anfört att uppgifter från den vinnande anbudsgivarens referensobjekt visar att beläggningarna motsvarar den av kommunen efterfrågade två-lagersystem i gatumiljö. Även den utredning som JIGAB har tillfört visar enligt förvaltningsrätten inte annat än att RA Golvs referensobjekt uppfyller förfrågningsunderlagets krav på liknande projekt, såsom det är formulerat i AFB.31. JIGAB har således inte gjort sannolikt att de referensobjekt som RA Golv har hänvisat till inte uppfyller aktuellt ska-krav. JIGAB har inte heller närmare visat hur RA Golv skulle sakna efterfrågad kompetens och erfarenhet från entreprenader avseende kommunala och offentliga byggnationer. JIGAB har därigenom inte förmått göra sannolikt att kommunen har handlat i strid med bestämmelserna i LOU eller tillämpliga unionsrättsliga principer genom att tilldela RA Golv det aktuella kontraktet. Således saknas grund för ingripande enligt LOU. JIGABs ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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

Veronica Lindström

Rådmannen Veronica Lindström har avgjort målet. Föredragande juristen Anders Sanner har varit föredragande.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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.