



**SÖKANDE**

Svedborg Tennis & Sportgolv AB, 556485-5400  
Saldovägen 4  
175 62 Järfälla

**MOTPART**

Borås Stad  
501 80 Borås

**SAKEN**

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

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2019-02-27	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

**BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.**

Borås Stad (kommunen) har inlett en direktupphandling av ommålning av tennisbanor. Direktupphandlingen annonserades den 9 november 2018.

Svedborg Tennis och Sportgolv AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen. Bolaget anför i huvudsak följande till stöd för sin talan. Det finns idag fyra entreprenörer som bygger och renoverar tennisbanor. Tre av dem blir utestängda från möjligheten att lämna anbud eftersom det krävs att referens lämnas på tre klubbar med minst tre år gamla banor i Sverige. Den polyuretanbeläggning som önskas är en kombinerad akrylbeläggning med polyuretan sprayat som toppskikt. Beskrivningen i förfrågningsunderlaget av den önskade produkten är därmed felaktig eftersom två lager plus linjer inte endast består av vattenbaserad polyuretan. Detta ger en styrning mot en felaktigt tekniskt beskriven produkt, vald utan möjlighet för andra aktörer att erbjuda motsvarande system. Om upphandling görs är priskonkurrensen helt satt ur spel och kommunen kan komma att göra en upphandling till fel

Dok.Id 283858

**Postadress**  
Box 2201  
550 02 Jönköping

**Besöksadress**  
Hamngatan 15

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

**Telefax**  
-

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

kostnad. Förfrågningsunderlaget är riktat mot en leverantörs historik och produkt därmed diskvalificeras samtliga andra aktörer.

Kommunen anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför i huvudsak följande. Kommunen kan revidera kravet på referenser till ett krav på referens från en anläggning med minst två år gamla banor. När det gäller beläggningen på banorna står kommunen fast vid den önskade produkten enligt förfrågningsunderlaget.

### **SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

#### *Gällande regler*

Av 19 kap. 7 § tredje stycket LOU framgår att direktupphandling får användas om upphandlingens värde uppgår till högst 28 procent av det tröskelvärdet som avses i 5 kap. 1 § och som gäller för en upphandlande myndighet som inte är en central upphandlande myndighet vid upphandling av varor och tjänster.

En direktupphandling är en upphandling utan krav på viss form, se 19 kap. 4 § LOU. Vid en upphandling ska bestämmelserna om överprövning i 20 kap. tillämpas, se 19 kap. 2 § LOU.

Av 20 kap. 6 § LOU följer att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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.

#### *Förvaltningsrättens bedömning*

När en upphandlande myndighet närmare bestämmer föremålet för en upphandling har den stor frihet (se RÅ 2010 ref 78). Vid direktupphandling har

den upphandlande myndigheten särskilt stor handlingsfrihet eftersom det inte finns några förfaranderegler (se HFD 2018 ref 60).

Mot bakgrund av att upphandlande myndighet har en stor handlingsfrihet när föremålet för upphandling bestäms, detta särskilt vid direktupphandlingar, finner förvaltningsrätten att kommunen har haft rätt att kräva att beläggningen på tennisbanorna ska utföras med ett särskilt material. Bolaget har inte gjort sannolikt att kommunen genom att kräva det särskilda materialet har brutit mot principen om brutit mot någon av de grundläggande principerna.

Kommunen har sagt att kravet på referenser kan revideras till att gälla en klubb och två år gamla banor. Bolaget anser att det är rimligt att kravet ändras till referens i Europa för en anläggning och två år av anbudsgivaren eller dess underleverantör. Eftersom parterna därmed inte är överens om utformningen av kravet kan det inte anses att kommunen medger talan i denna del. När det gäller kravets utformning gör förvaltningsrätten bedömningen att bolaget inte har gjort sannolikt att kommunen, genom att ställa krav på referenser på det sätt som gjorts i upphandlingsdokumentet, bryter mot någon av de grundläggande principerna. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

#### **HUR MAN ÖVERKLAGAR**

Information om hur man överklagar finns i bilaga (FR-05).

Sara Hanberger

Förvaltningsfiskalen Sara Hanberger har avgjort målet. Förvaltningsrättsnotarien Louise Ursing har varit föredragande.



## 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 rättstillämpningen.
- 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](http://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.

