



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
Ann-Louice Jonsson

DOM
2020-04-06
Meddelad i Falun

Mål nr
1179-20

Sida 1 (5)

SÖKANDE

MaserFrakt Aktiebolag, 556481-2138
Box 740
781 27 Borlänge

MOTPART

Söderhamn Nära AB, 556439-6447
Box 94
826 22 Söderhamn

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2020-04-07	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 278141

Postadress
Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

Telefon
023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

Telefax

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–12:00
13:00–16:00

YRKANDE M.M.

Söderhamn Nära AB genomför, genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU), en upphandling av ramavtal för arbetsmaskiner med förare (7959). Söderhamn Nära beslutade den 2 mars 2020 att anta Swerock AB och Söderhamns Lastbilscentral AB (Söderhamns LBC) som leverantörer.

Maserfrakt AB, som placerade sig på tredje plats i utvärderingen, ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att Söderhamn Nära genomför en ny anbudsutvärdering varvid Maserfrakts anbud antas såsom det ekonomiskt mest fördelaktiga. Maserfrakt yrkar i andra hand att upphandlingen ska göras om och anför till stöd för sin talan bl.a. följande. I upphandlingsdokumentet punkt 2.1.2 föreskrivs att de maskinförare som anlitas för utförandet ska ha mångårig vana av Gatu- & Va- eller elarbeten samt ha relevant utbildning såsom kurserna ”Säkerhet på väg”, ”Hjälp på väg” samt ”Miljö vid arbete på väg” eller likvärdiga kurser. I punkten 2.1.2 anges vidare: ”Anbudsgivare skall ha erfarenhet av liknande åtaganden. Bevis på detta kan vara referens/er från liknande uppdrag och förteckning över uppdrag som genomförts och kan begäras in av Beställarnas ombud om så kräver.”. Under punkt 2.2.6 i upphandlingsdokumentet föreskrivs följande: ”Del I VA, 4 års erfarenhet av lednings schaktning i VA branschen, bevis på detta skall skickas in tillsammans med anbudet.”. Det är således ett obligatoriskt krav att bevis på efterfrågad erfarenhet ska bifogas anbudet, vilket även framgår tydligt av det svar Söderhamn Nära lämnat under anbudstiden. Swerock AB och Söderhamns LBC har inte bifogat de angivna bevisen och de anbudet borde därför ha förkastats. Genom att ändå kvalificera och utvärdera anbudet har Söderhamn Nära agerat i strid med likabehandlingsprincipen i LOU.

Söderhamn Nära anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande till stöd för sin inställning. Swerock AB och Söderhamns LBC uppfyller kvalificeringskraven och har de utbildningar och den erfarenhet som efterfrågas i upphandlingen. De referenser som skickats med anbudet styrker det som efterfrågas, och Söderhamn Nära har godkänt dessa, liksom övriga anbudsgivares utbildningar och erfarenheter, och saknar anledning att tro att de medskickade referenserna inte överensstämmer med vad som efterfrågats och att anbudsgivarna medvetet skulle ha lämnat icke trovärdiga uppgifter.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Rättsliga utgångspunkter

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt anger vilka omständigheter han grundar sin talan på (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrätten har således att pröva om det på grundval av vad Maserfrakt anfört är visat att Söderhamn Nära har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Maserfrakt 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).

Varken i LOU, dess förarbeten eller i rättspraxis finns stöd för att en upphandlande myndighet skulle vara skyldig att kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga när omständigheterna i det enskilda fallet inte ger anledning att ifrågasätta riktigheten. Denna skyldighet kan normalt sett inte

sträcka sig längre än att en jämförelse ska göras mellan uppgifterna i anbudet och de krav som angetts i upphandlingsdokumenten (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom i mål nr 981-11 och Kammarrätten i Göteborgs dom i mål nr 6417-6422-10). Någon skyldighet att också kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga kan således inte anses föreligga om det inte finns anledning att ifrågasätta uppgifterna.

Förvaltningsrättens bedömning

Av upphandlingsdokumenten kan utläsas att Söderhamn Nära har ställt upp krav på teknisk förmåga och kapacitet som innebär att anbudsgivaren ska ha erfarenhet av liknande åtaganden samt att de maskinförare som anlitas ska ha mångårig vana av gatu-, och VA- eller elarbeten samt relevant utbildning.

Såvitt kan utläsas av punkten 2.1.2 i upphandlingsdokumentet har det dock inte varit obligatoriskt för anbudsgivaren att med anbudet ge in bevis om att dessa krav uppfylls, utan det har varit tillräckligt att anbudsgivare kryssar i rutan för att bekräfta att kravet uppfylls.

Av punkten 2.2.6 i upphandlingsdokumentet framgår dels att anbudsgivare haft att kryssa i en ruta för att kravet fyra års erfarenhet av ledningsschaktning i VA-branschen är uppfyllt, dels att bevis på sådan erfarenhet ska skickas in tillsammans med anbudet. Det råder ingen oklarhet om att detta beviskrav är obligatoriskt. Kravet är dock inte utformat så att anbudsgivaren haft att ge in bevis för de maskinförare som ska anlitas för utförandet. Kravet får i stället antas syfta till att anbudsgivaren, dvs. företaget som sådant, ska ha fyra års erfarenhet av ledningsschaktning i VA-branschen och att bevis för detta ska ges in.

Kravet på vilka bevis som kommer att godtas har inte specificerats i någon mån, varför utrymmet för vilka bevis som kan godtas är relativt stort.

Av utredningen i målet framgår att såväl Swerock AB som Söderhamns LBC kryssat i de ovan nämnda rutorna på att kraven enligt punkterna 2.1.2. och 2.2.6 är uppfyllda. Av utredningen framgår vidare att Swerock AB har lämnat in en referensbilaga, i vilken bolaget hänvisar till två olika uppdragsgivare med kontaktuppgifter där uppdragen anges ha avsett "vanligt förekommande gatu- och vattenarbeten". Söderhamns LBC har för sin del lämnat in delar av två ramavtal som bolaget tidigare haft med Inköp Gävleborg respektive Söderhamn Nära och som avsett arbetsmaskiner med förare, dvs. samma typ av uppdrag som den nu aktuella upphandlingen avser.

Söderhamn Nära har haft fog för sin uppfattning att kraven på erfarenhet i 2.2.6 är uppfyllda genom de handlingar som Swerock AB och Söderhamns LBC har gett in med sina anbud.

Maserfrakt har sålunda inte förmått visa att Söderhamn Nära brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU med följd att Maserfrakt lidit eller kunnat komma att lida skada. Det finns därför inte grund för förvaltningsrätten att besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Ansökan ska följaktligen avslås.

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

Lennart Furufors
lagman



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 nyårs-afton, 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.

