

**SÖKANDE**

Tress Sport och Lek AB, 556088-9734  
 Gasverksgatan 9  
 252 25 Helsingborg

**MOTPART**

- |                    |         |
|--------------------|---------|
| 1. Lunds kommun    | 6055-15 |
| 2. Svalövs kommun  | 6056-15 |
| 3. Eslövs kommun   | 6057-15 |
| 4. Hörby kommun    | 6058-15 |
| 5. Höörs kommun    | 6059-15 |
| 6. Svedala kommun  | 6060-15 |
| 7. Lomma kommun    | 6061-15 |
| 8. Kävlinge kommun | 6062-15 |

Ombud för 1-8: Upphandlingsjurist Delia Ander  
 Box 41  
 221 00 Lund

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling, LOU

**KONKURRENSVER**

2015 -08- 2 1

Avd

Dnr

KSnr

Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten bifaller Tress Sport och Lek AB:s ansökan om överprövning och förordnar att Lunds kommuns, Svalövs kommuns, Eslövs kommuns, Hörby kommuns, Höörs kommuns, Svedala kommuns, Lomma kommuns och Kävlinge kommuns upphandling av Gymnastik- och idrottsutrustning inte får avslutas förrän rättelse vidtagits genom en ny utvärdering varvid Tress Sport och Lek AB:s anbud ska beaktas.

## BAKGRUND OCH INSTÄLLNINGAR

Lunds kommun, Svalövs kommun, Eslövs kommun, Hörby kommun, Höörs kommun, Svedala kommun, Lomma kommun och Kävlinge kommun (Kommunerna) genomför en upphandling av gymnastik- och idrottsutrustning. Upphandlingen genomförs i enlighet med reglerna om öppet förfarande enligt LOU. Enligt tilldelningsbeslut den 29 maj 2015 har Rantzows Sport Aktiebolag tilldelats kontraktet.

Kommunerna har i beslut den 10 juni 2015 avbrutit upphandlingen med hänvisning till att tolkningen och tillämpningen av referenskravet brustit i transparens. Förvaltningsrätten har därefter den 13 juli 2015 upphävt kommunernas beslut att avbryta upphandlingen av gymnastik- och idrottsutrustning.

**Tress Sport och Lek AB (TSL)** har ansökt om överprövning av upphandlingen och anfört följande.

TSL har blivit diskvalificerade enligt punkten 3.1.2 *Teknisk förmåga och kapacitet*. Enligt punkten ska anbudsgivare ha erfarenhet av liknande uppdrag och redovisa två referenskunder till vilka leveranser sker motsvarande det som efterfrågas i förfrågningsunderlaget. Tjänsterna ska ha utförts under de senaste tre åren, alternativt pågå. TSL har angett Västra Götalandsregionen och Göteborgs stad som referenser. Bolaget har valt dessa referenser då kommunerna storleksmässigt motsvarar Lunds kommun med kranskommuner. TSL levererar bl.a. idrottsmaterial till dessa kommuner. Västra Götaland godkändes inte som referens då TSL inte levererar till gymnastiksalar. Det framgår inte av punkten 3.1.2 att det ska vara fråga om ett renodlat idrottsavtal. Punkten brister därmed i transparens. För det fall endast idrottsavtal kan komma ifråga är det bara en leverantör i Sverige som klarar detta krav och punkten strider därmed mot likabehandlingsprin-

cipen. Då Lunds kommun endast tecknar avtal med en leverantör anser TSL att bolaget lider ekonomisk skada.

**Kommunerna** har anfört följande.

TSL har lämnat tre referenser. Två av dessa avsåg en annan typ av uppdrag än det som efterfrågades. Referens 1 avsåg kompletterande leveranser av förbrukningsmaterial till skola/förskola och referens 2 avsåg leverans av förskolecyklar. Upphandlingens föremål var gymnastik och idrottsutrustning varför dessa två referenser inte kunde godtas. Lunds kommun har inte kunnat tillåta kompletteringar av anbudet eftersom möjligheten för komplettering är mycket begränsad.

#### **SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingarna på ett öppet sätt.

TSL:s anbud har diskvalificerats på den grunden att bolaget inte bedömts uppfylla kravet i punkten 3.1.2 *Teknisk förmåga och kapacitet*, med hänvisning till att bolaget inte redovisat två referenskunder som avser den typ av uppdrag som efterfrågas.

I förfrågningsunderlaget punkten 1.1 *Beskrivning och volym* anges bl.a. följande.

Lomma kommun skall utrusta Idrottshall, Slättängshallen, Lomma kommun, och behöver därmed gymnastikutrustning och idrottsutrustning. Upphandlingen ligger som grund till ramavtal för gymnastik och idrottsutrustning för Lund, Svalöv, Eslöv, Hörby, Höör, Svedala, Lomma och Kävlinges kommuner. Upphandlingen omfattar inte service och besiktning.

Uppskattad volym per år är 2 000 000 SEK för samtliga upphandlande myndigheter. Inga volymer kan garanteras.

I förfrågningsunderlaget punkten 3.1.2 *Teknisk förmåga och kapacitet* anges följande.

Anbudsgivare skall ha erfarenhet av liknande uppdrag och redovisa två referenskunder till vilka leveranser sker motsvarande det som efterfrågas i detta förfrågningsunderlag. Dessa tjänster ska ha utförts under de senaste tre åren, alternativt pågår. Leveransen till de referenskunder som anges skall vara av motsvarande storlek volymmässigt i SEK som de leveranser som efterfrågas i detta förfrågningsunderlag.

Referenser skall anges med uppgift om:

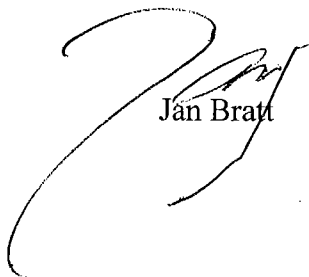
1. Företag/myndighet/verksamhet
2. Kontaktperson
3. Telefon
4. Beskrivning av uppdrag
5. Årtal
6. Volym i SEK

TSL har angett tre olika referenser varav endast en har godkänts. I sin ansökan om överprövning har TSL bl.a. anført att bolaget har lämnat bl.a. Västra Götalandsregionen och Göteborg stad som referenser då bolaget levererar bl.a. idrottsmaterial till dessa kommuner. Västra Götaland underkändes som referens då avtalet inte avsåg gymnastiksalar. TSL har vidare bifogat fakturor samt en varukorg avseende produkter som leverats till Västra Götaland. Av de aktuella fakturorna framgår att TSL har levererat gymnastikutrustning såsom pallplintar, gymnastikbänk, studsatta, nedslagsmatta, fotbollsmål etc.

Enligt förvaltningsrättens mening kan det aktuella kravet i punkten 3.1.2 *Teknisk förmåga och kapacitet*, inte förstås på annat sätt än att anbudsgivaren ska ha erfarenhet av leverans av idrotts- och gymnastikutrustning som volymmässigt motsvarar de leveranser som efterfrågas i förfrågningsunderlaget. Av de av TSL bifogade fakturorna framgår att bolaget levererat gymnastik- och idrottsutrustning till Västra Götaland. Då det inte har framkommit annat än att den aktuella referensen även i övrigt uppfyller kraven i punkten 3.1.2 finner förvaltningsrätten att TSL får anses ha lämnat två referenser som uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget. Skäl att utesluta TSL:s anbud på den angivna grunden har därmed inte förelegat. Vid detta förhållande saknas anledning att pröva vad TSL anfört avseende transparens och likabehandling.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att det saknats skäl för att utesluta TSL:s anbud på den av kommunerna angivna grunden. TSL har till följd härav lidit eller kunnat komma att lida skada och upphandlingen ska därför rättas på så sätt att utvärderingen ska göras om varvid TSL:s anbud ska beaktas.

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



Jan Bratt



# 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 mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter 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.