



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**

DOM
2018-06-21
Meddelad i Jönköping

Mål nr
343-18

SÖKANDE

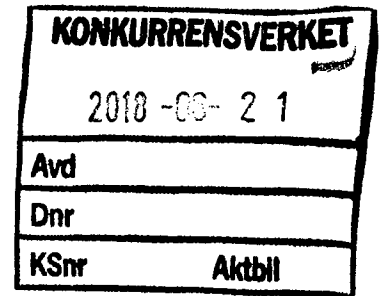
Tressport och Lek AB, 556088-9734
Gasverksgatan 9
252 55 Helsingborg

MOTPART

Värnamo kommun
331 83 Värnamo

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Tressport och Lek AB:s ansökan.

BAKGRUND

Värnamo kommun har inlett ett upphandlingsförfarande som avser gymnastik- och idrottsmateriel (dnr UHN.2017.143). Genom tilldelningsbeslut har annan leverantör än Tressport och Lek AB (Bolaget) antagits. Bolaget har ansökt om överprövning.

YRKANDE M.M.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande. Trollhättan Stad och Åstorps kommun har valts som referenser för att kommunerna motsvarar punkt 2.8 *Krav* då de i storleksordning motsvarar Värnamo kommun med kranskommuner och då sökanden levererar bl.a. idrottsmateriel till dessa kommuner. Bolaget har även ramavtal med dessa kommuner genom SKL Kommentus, inom område idrottslek när det gäller Åstorps kommun och lekplatsutrustning för Trollhättan Stad. Dessutom har

Dok.Id 258546

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

man ett avropsavtal på idrottsmateriel hos Trollhättan Stad. Det står inte under nämnda punkt att referenserna måste vara sådana med ramavtal inom idrott utan att man ska kunna leverera idrottsmaterial enligt bifogad prislista. Bolaget refererar till transparensen. Nyvångs skola valdes för att Bolaget har levererat idrottsmateriel och lekplatsutrustning till dem sedan 2012 och de bör vara trygga med Bolaget som leverantör. En skola vet bäst hur Bolaget är som leverantör, vilken kvalitet produkterna har samt hur man håller leveranstider med mera. Bolaget har ett idrottsavtal med Trollhättan Stad sedan 2016 då Bolaget bl.a. levererat till lednings- och reparatörsgruppen, idrotts-hallar samt Kultur- och fritidsförvaltningen. Bolaget kommer att lida skada genom att inte kunna sälja idrottsmateriel till Värnamo med kranskommuner. – Bolaget bifogar fakturor samt ett avtal med Trollhättan Stad.

Kommunen anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Upphandlingen följer gällande regler och de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna. Anbudsgivarna ska ange två referensuppdrag som motsvarar kommunernas uppdrag (Värnamo, Gislaved, Gnosjö och Vaggeryd). Upphandlingen avser ett ramavtal som täcker behovet av gymnastik- och idrottsmateriel för nämnda kommuner under två år med möjlighet till ett + ett års förlängning. Bolaget har lämnat Trollhättan stad och Nyvångs skola. Skolan ligger i Åstorps kommun men det är inte Åstorps kommun som är referens. När Värnamo kommun ringer till kontaktpersonerna framkommer att Bolaget inte har något avtal vare sig med Trollhättans stad eller Nyvångs skola utan att dessa köper utrustning ibland. Att Bolaget har avtal med dessa lämnade referenser genom Kommentus inom andra områden är ointressant i sammanhanget, då det varken motsvarar uppdraget eller är något som kan kontrolleras då Kommentus inte lämnar ut sådana uppgifter. Värnamo kommun kan bara se till det som är inlämnat med anbudet. Bolaget har inte redovisat någon som helst grund som skulle kunna motivera ingripande enligt LOU. Bolaget har heller inte visat att det skulle komma att lida skada.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE*Gällande regler m.m.*

Upphandlande myndigheter ska enligt 4 kap. 1 § LOU 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.

Av 20 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande bestämmelserna i 4 kap. 1 § 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.

De grundläggande principerna som anges i 4 kap. 1 § LOU ska iakttas vid varje beslut som fattas och inför varje åtgärd som vidtas i alla faser av en upphandling och ett obligatoriskt krav ska upprätthållas genom hela upphandlingsförfarandet, se HFD 2016 ref. 37.

Förvaltningsrättens bedömning

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan. Domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat, se RÅ 2009 ref. 69.

Frågan i målet är om kommunen haft rätt att utesluta Bolaget från upphandlingen på grund av att Bolaget inte skulle ha uppfyllt kravet i punkten 2.8 i upphandlingsdokumentet angående skakrav.

I upphandlingsdokumentet *Skakrav*, punkten 2.8, står bl.a. följande: "För-

teckning med angivande av 2 referenser från uppdrag som motsvarar detta uppdrag under de 2 senaste åren, anges i svarsrutan.”

Av *Utvärderingsprotokoll Gymnastik- och idrottsmateriel* framgår bl.a. att Bolagets anbud diskvalificerades på grund av att man inte ansågs ha lämnat likvärdiga referenser.

Den upphandlande myndigheten har stor frihet att uppställa de krav som är nödvändiga och rimliga, men bara så länge de grundläggande principerna för upphandlingen efterlevs. Förvaltningsrätten kan inte se annat än att så skulle vara fallet i detta mål.

Avseende referensen från Åstorps kommun gör utredningen inte sannolikt att det skulle finnas ett avtal motsvarande det som är aktuellt i målet mellan Bolaget och Åstorps kommun. Vid samtal med kontaktpersonen för Trollhättans Stad svarar denna att de inte har något avtal med Bolaget utan att de köper lite lekplatsutrustning ibland. I samband med överklagandet bifogar Bolaget en kopia av ett tidigare avropsavtal avseende idrottsmateriel med Trollhättans Stad. Denna uppgift ska ses som en konkretisering av tidigare lämnade uppgifter och får anses göra sannolikt att Bolaget har haft ett sådant avtal som avses i förfrågningsunderlagets bilaga *Skakrav*, punkten 2.8. När det gäller hänvisningen till referenser genom Kommentus delar förvaltningsrätten Värnamo kommuns uppfattning.

Av ovanstående följer att Bolaget har lämnat en, men inte två, referenser på motsvarande uppdrag de senaste två åren som efterfrågas i nämnda skakrav. Bolaget har därmed inte genom tillgänglig utredning gjort sannolikt att man uppfyller samtliga skakrav i upphandlingen. Det har därmed varit korrekt att förkasta Bolagets anbud så som har skett. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Sofia Blomkvist

Rådmannen Sofia Blomkvist har avgjort målet. Föredragande jurist har varit
Henric Ottosson.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,

5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

