



**LÄNSRÄTTEN I
GÄVLEBORGS LÄN**

DOM
2009-12-30
Meddelad i
Gävle

Mål nr
2248-09 E
Rotel 5

SÖKANDE

Grant Thornton Sweden AB, 556356-9382
Box 7623
103 94 Stockholm

MOTPARTER

1. Sandvikens kommun
811 80 Sandviken

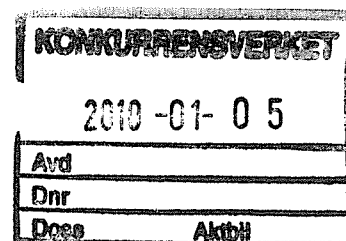
2. Sandvikens Stadshus AB, 556036-9091
811 80 Sandviken

SAKEN

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

DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan om överprövning enligt LOU.



Dok.Id 50516

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 1093 801 35 Gävle	Lantmäterigatan 4	026-17 67 00	026-17 68 90, 026-17 68 91	måndag – fredag 09:00-12:00 13:00-15:00
E-post: lansrattenigavleborg@dom.se				

BAKGRUND

Sandvikens kommun och Sandvikens Stadshus AB med dotterbolag upphandlar lagstadgad revision och har bjudit in leverantörer att lämna anbud i en upphandling benämnd revision, dnr IE 2009/18 (nedan benämnt upphandlingen). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande och i förfrågningsunderlaget har Sandvikens kommun och, det helägda kommunala bolaget, Sandvikens Stadshus AB angetts som upphandlande enheter. Av tilldelningsbeslut, meddelat den 7 december 2009, framgår att Öhrlings PricewaterhouseCoopers antagits som leverantör.

YRKANDE OCH GRUNDER M.M.

Grant Thornton Sweden AB (nedan bolaget) – som lämnat anbud men som inte antagits som leverantör – ansöker om överprövning av den aktuella upphandlingen. Bolaget anför i huvudsak följande till stöd för sin talan. I förfrågningsunderlaget anges att det till anbudet ska lämnas tre referenser, ej äldre än två år och relevanta för kommunala bolag. Enligt upphandlingsrapporten uppfyller bolagets anbud inte kravet då man lämnat fyra referenser av vilka två var äldre än två år. Bolaget anser inte att det s.k. skallkravet på referenser ej äldre än två år är förenligt med proportionalitetsprincipen. Kravet på referenser ej äldre än två år är omotiverat högt ställt i förhållande till den tjänst som efterfrågas. Effekten av skallkravet är att antalet leverantörer blir starkt begränsat. För bolaget får det konsekvensen att man inte kan komma ifråga som leverantör trots att man i andras ögon har den kompetens som krävs och dessutom lämnat det lägsta priset. Kravet är oskäligt.

Sandvikens kommun och Sandvikens Stadshus AB bestrider bifall till ansökan om överprövning enligt LOU och anför i huvudsak följande till stöd härför. Skallkravet om att referenser inte får vara äldre än två år är inte oskäligt. Proportionalitetsprincipen har sin grund i EG-fördraget och innebär att kraven på upphandlingsförfarandet ska stå i rimlig proportion till

det mål som eftersträvas. Upphandlingens art och värde ska därför beaktas t.ex. när villkoren för att få delta i upphandlingen fastställs (prop. 2006/07:128 s. 155). Upphandlingen avser revisorstjänster för kommunen och de kommunala bolagen som ingår i kommunkoncernen. Uppdraget som revisor omfattar således både revision enligt kommunallagen och revision enligt aktiebolagslagen. Värdet av upphandlingen uppgår till ca 2,5 miljoner kr fördelat över fyra år. Uppdraget är av sådan art och omfattning att det är viktigt att anbudsgivare har tidigare erfarenhet av liknande uppdrag samt att dessa inte ligger alltför långt tillbaka i tiden. Kravet på att referenser inte får vara äldre än två år står i rimlig proportion till upphandlingens art och omfattning eftersom det är av yttersta vikt att anbudsgivare har aktuella kunskaper och erfarenheter av det uppdrag som efterfrågas.

Bolaget har beretts tillfälle att yttra sig häröver men har inte avhörtts.

DOMSKÄL

Gällande bestämmelser

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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 iakttagas.

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 16 kap. 2 § LOU i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen. Av 16 kap. 2 § första stycket LOU framgår att 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.


Länsrättens bedömning

Proportionalitetsprincipen innebär att alla åtgärder som vidtas ska vara nödvändiga och lämpliga med hänsyn till det syfte som eftersträvas. Av EG-domstolens praxis framgår att bedömningen ska genomföras som en ”strukturerad avvägning” mellan motstående intressen.

Bolaget gör i målet gällande att kravet på att lämnade referenser inte får vara äldre än två år är omotiverat i förhållande till den tjänst som efterfrågas. Enligt bolaget blir effekten att antalet leverantörer blir starkt begränsat och att bolaget inte har möjlighet att antas som leverantör. Sandvikens kommun och Sandvikens Stadshus AB har härvid invänt att uppdraget är av sådan art och omfattning att det är viktigt att anbudsgivare har erfarenhet av liknande uppdrag som inte ligger alltför långt tillbaka i tiden och att det är av yttersta vikt att anbudsgivare har aktuella kunskaper av den tjänst som efterfrågas. Sandvikens kommun och Sandvikens Stadshus AB har vidare anfört att värdet av upphandlingen uppgår till ca 2,5 miljoner kr och att uppdraget omfattar revision enligt både kommunallagen och aktiebolagslagen. Enligt länsrättens mening är det i målet inte visat på annat än att det aktuella kravet har ett naturligt samband med upphandlingen och är en lämplig och nödvändig åtgärd för att uppnå det eftersträvande syftet. Sandvikens kommun och Sandvikens Stadshus AB har således i nu aktuellt avseende inte brutit mot proportionalitetsprincipen.

Mot bakgrund av det anförda och då bolaget inte i övrigt har visat att skäl för ingripande enligt 16 kap. 2 § LOU föreligger ska ansökan om åtgärd enligt LOU avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1c).


Marcus Edelgård

länsrättsfiskal



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 skall kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.