



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2014-03-19
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
4947-13 E

SÖKANDE

Carlslund Hotell, 556698-8480
Karlslund 3
681 92 Kristinehamn

MOTPART

Kristinehamns kommun
681 84 Kristinehamn

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2014 -03- 2 1	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Carlslund Hotells ansökan om överprövning.

Dok.Id 105667

Postadress
Box 568
651 12 Karlstad

Besöksadress
Rådhuset, Stora
torget

Telefon
054-14 85 00
E-post: forvaltningsrattenikarlstad@dom.se
www.forvaltningsrattenikarlstad.domstol.se

Telefax
054-14 85 30

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Kristinehamns kommun har genomfört en upphandling gällande drift/skötsel av dressinbana och yttre skötsel Kristinehamns södra. Enligt tilldelningsbeslut har ATB Hotell & Adventures AB antagits som entreprenör.

PARTERNAS TALAN

Carlslund Hotell ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att Carlslund Hotell antas entreprenör samt anför bland annat följande.

Carlslund Hotell har lämnat det bästa anbudet, 148 000 kr. ATB Hotell & Adventures AB har emellertid på grund av 20 procents prisjustering tilldelats uppdraget. Carlslund Hotell har inte fått någon prisreducering på grund av företaget inte skulle ha någon erfarenhet av drift och skötsel av dressinbana.

Carlslund Hotell håller redan på med skötsel av grönytor och arbetar till och med för Kristinehamns kommun. Carlslund Hotell ställer sig därför frågande till hur svårt det kan vara att ta hand om en dressinbana, hyra ut cyklar och arbeta med lite underhåll. Carlslund Hotell har varit ägare av Åkersjöns Camping i Jämtland och varit ansvarigt för underhåll av skidlift, uthyrning och försäljning av liftkort, uthyrning av skidor, att köra pistmaskin och köra traktor, restaurang m.m.

Upphandlingen är skriven på ett sätt som medför att endast ATB Hotell & Adventures AB kan komma i fråga. Prisreduceringsmodellen passar inte in i upphandlingen och det går inte att konkurrera på ett ärligt sätt. Upphandlingen strider mot de grundläggande principerna om icke-diskriminering, likabehandling, ömsesidigt erkännande, proportionalitet och transparens.

Kristinehamns kommun motsätter sig bifall till ansökan och anför följande.

Kristinehamns, Degerfors och Gullspångs kommuner bedriver på Otterbäcksbanan inklusive Torvedsbanan verksamhet med bland annat dressinåkning. Den totala sträckan är sex mil. Upphandlingen avser drift och skötsel av den del av banan som ligger inom kommunens gräns samt marknadsföring och uthyrning av dressiner. För kommunens del utgår uthyrningen från Konsterud, där det finns 14 enkla dressiner och en tandemdressin. Sammanlagt finns omkring 60 dres-

siner på tre uthyrningsplatser längs sträckan. Åtagandet omfattar bland annat skötsel och service av dressiner, integrering av dressinbanan i olika paketlösningar etc. Uppdraget avseende yttre skötsel Kristinehamns södra avser skötsel som yttre städning, tömning av sopbehållare, kontroll av lekredskap, åtgärdande av småfel, skötsel av sommarblommor m.m.

Carlsunds hotell lämnade lägst pris på 148 000 kr men saknade erfarenhet av drift och skötsel av dressinbana. Carlsunds Hotell erhöll därvid ingen prisreducering. ATB Hotell & Adventure lämnade näst lägst pris på 160 000 kr och erhöll prisreducering med 32 000 kr, Företaget hade därmed lämnat det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet med jämförelsetalet 128 000 kr.

Kommunen har i anbudsformuläret efterfrågat en beskrivning över anbudsgivarens erfarenhet av liknande uppdrag (bör-krav som utvärderas) antingen i egen organisation eller som underleverantör. Om anbudsgivare hänvisar till liknande uppdrag den senaste tvåårsperioden ska det styrkas med referenser.

Enligt rättspraxis har en upphandlande myndighet stor frihet att själv utforma sin upphandling inom de ramar som ges av de allmänna principerna för offentlig upphandling (se bl.a. HFD:s dom den 14 september 2012 i mål 4933-11). Vidare framgår av Kammarrätten i Stockholms dom den 3 juli 2009 i mål 3014-09 att den s.k. absoluta utvärderingsmodellen är förenlig med LOU. I nämnda mål förelåg dessutom ett yttrande från Konkurrensverket. Sammantaget har det således inte stått i strid med LOU att som ett utvärderingskriterium premiera erfarenhet av liknande verksamhet. Kriteriet får dessutom anses rimligt.

Carlsunds hotell har i sitt anbud hänvisat till hotellverksamhet med kringaktiviteter och campingverksamhet innefattande logi, snöskoterkörning, längdåkning och fiske. Kommunen har kontrollerat om Carlslund Hotell driver Åkersjöns camping. Såvitt kan utläsas är det en helt annan juridisk person som driver denna, nämligen Camping Åkersjön AB. Carlsunds Hotell har i sitt anbud inte hänvisat till någon referens vid Camping Åkersjön AB. Carlsunds Hotell kan således inte tillgodoräkna sig Camping Åkersjön som erfarenhet av liknande uppdrag.

Carlsunds Hotell AB har i sitt anbud hänvisat till Kristinehamns kommun som referens för skötsel av grönytor. Vidare närmare kontroll har det visat att uppdraget för Kristinehamns kommun utfördes för tre år sedan under säsongen 2010 och inte inom den senaste tvåårsperioden. Referensen erfarenhet av liknande uppdrag de två senaste åren är därmed inte uppfylld.

Carlslund Hotell tillägger följande.

Carlslund Hotell använder även företagsnamnet Åkersjöns camping i marknadsföringen och har drivit verksamheten under tre år under samma org.nr. När hotellet köptes fortsatte verksamheten med samma org.nr men med ett annat namn (Carlslund Hotell). När Carlslund Hotell sålde campingen startade den nya ägaren campingen under ett annat org.nr.

Carlslund Hotell ställer sig frågande till hur man kan få erfarenhet av liknande uppdrag eftersom alla dressinbanor i området drivs av ett företag som gjort detta i minst två år och vad skillnaden är mellan skötsel av dressinbana och skötsel av andra grönytor.

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Enligt 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, 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 iakttas.

Enligt 12 kap 1 § LOU ska en upphandlande myndighet anta antingen det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga, eller det anbud som innehåller det lägsta priset.

Enligt 16 kap. 6 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Den aktuella upphandlingen gäller drift/skötsel av dressinbana och yttre skötsel Kristinehamns södra. Enligt anbudsförfrågan omfattar uppdraget

vad gäller dressinbanan bland annat bokning, uthyrning, skötsel och service av dressinerna, enklare röjning längs banan och genomgång av säkerhetsinstruktioner före påbörjad dressinåkning. I anbudsformuläret anges vissa krav på leverantören, bland annat att leverantören bör ha erfarenhet av liknande uppdrag, vilket bevisas av leverantören genom att lämna eventuell referens från ett liknande tidigare uppdrag utfört inom den senaste tvåårsperioden. I anbudsinbjudan anges att utvärderingskriterierna anbudspris/ersättning för uppdraget och erfarenhet kommer att användas. Vidare anges att en prisreduceringsmodell kommer att användas där leverantör som har erfarenhet av liknande uppdrag får 20 procents reducering av sitt anbudspris varvid ett utvärderingspris erhålls.

Förvaltningsrättens bedömning

Kristinehamns kommun har i upphandlingen tillämpat en prisreduceringsmodell genom vilken anbudsgivare med erfarenhet av liknande uppdrag får en reducering av anbudspriset. Prisreduceringsmodeller av detta slag har godkänts i praxis och anses inte stå i strid mot de grundläggande principerna i LOU. Modellen presenteras med tillräcklig tydlighet i anbudsinbjudan. Den erfarenhet av uppdrag Carlslund Hotell angett i sitt anbud (drift av camping m.m.) kan inte anses utgöra "liknande uppdrag" med avseende på den huvudsakliga del i upphandlingen som avser dressinbanan. Skötsel av dressinbanan innefattar flera väsentliga moment som inte finns angivna i Carlslund Hotells referensuppdrag. Att vinnande anbudsgivare sedan tidigare innehar detta uppdrag medför i sig inte att nämnda bolag särbehandlats. Det är inte heller på något sätt visat att så skulle vara fallet. Sammanfattningsvis är det inte visat att Kristinehamns kommun brutit mot bestämmelserna i LOU. Carlslunds Hotells ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Denna dom kan överklagas.

Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1 B LOU).



Joar Berglund
rådman

Föredragande: Lars Överström