



FÖRVALTNINGSRÄTTEN **DOM**
I MALMÖ **2015 -08- 19**
 Avdelning 1 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 5978-15 m fl

SÖKANDE

Kontroll, Gymnastik, Montage i Hultsfred AB, 5565 12-9847
 Box 134
 577 23 Hultsfred

MOTPARTER

1. Lunds kommun	5978-15
2. Svalövs kommun	6002-15
3. Eslövs kommun	6004-15
4. Hörby kommun	6005-15
5. Höörs kommun	6006-15
6. Svedala kommun	6007-15
7. Lomma kommun	6008-15
8. Kävlinge kommun	6009-15

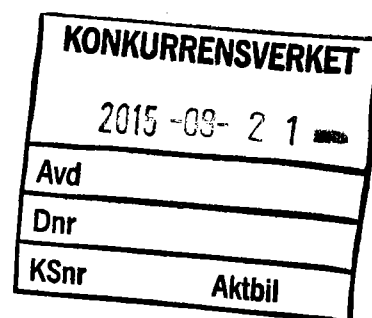
Ombud för 1-8: Upphandlingsjurist Delia Ander
 Box 41
 221 00 Lund

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Kontroll, Gymnastik, Montage i Hultsfred AB:s
 ansökan om ingripande enligt LOU.



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.

Kontroll, Gymnastik, Montage i Hultsfred AB (KGM) har ansökt om överprövning av upphandlingen och anfört följande.

KGM har inte kvalificerats då bolaget inte har kunnat redovisa andra avtal som är lika stora som upphandlingen. I detta fall är det en fråga om proportionalitet, dvs. en bedömning av om det verkligen krävs att en leverantör har andra avtal som är lika stora som hela upphandlingen. Upphandlingen kommer vidare att resultera i åtta olika avtal. Kravställd volym om 2 000 000 kr avser alla åtta avtal tillsammans. Att en leverantör måste ha två stora avtal för att bedömas kunna leverera åtta små avtal är tveksamt.

Kommunerna har anfört följande.

KGM har angett två referenser, Växjö kommun och Jönköpings kommun, var och en av referenserna omfattar en volym om cirka 900 000 kr per år. Inköpsvolymen som efterfrågades var cirka 2 000 000 kr per år. Med hän-

syn till att anbudsgivare enbart kunde lägga anbud på hela uppdraget kunde KGM:s referenser inte godtas.

SKÅLEN 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 upphandlingar på ett öppet sätt.

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, 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 efterfrågats 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

KGM har gjort gällande att kravet på att anbudsgivare ska kunna redovisa två referenskunder till vilka leveranser volymmässigt uppgår till 2 000 000 kr per år är oproportionerligt.

Proportionalitetsprincipen innebär att kraven på leverantören och kraven i kravspecifikationen måste ha ett naturligt samband och stå i rimlig proportion till det som upphandlas.

Den i målet aktuella upphandlingen rör ramavtal av kontrakt för leverans av gymnastik- och idrottsutrustning till en uppskattad volym om cirka 2 000 000 kr per år. Enligt förvaltningsrättens mening får, mot bakgrund av upphandlingens värde och omfattning, det aktuella referenskravet anses vara proportionerligt och ändamålsenligt. Förvaltningsrätten finner därmed att KGM inte visat att kravet strider mot proportionalitetsprincipen. Kommunerna har således rätteligen uteslutit KGM:s anbud från utvärderingen. Vid detta förhållande kan KGM inte heller anses ha lidit skada eller riskera att lida någon skada. Skäl för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU saknas därför. KGM:s ansökan om överprövning ska således avslås.

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



Jän 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.