



KLAGANDE

Bergkvarabuss AB, 556294-9973
Box 853
391 28 Kalmar

MOTPART

Höganäs kommun
Stadshuset
263 82 Höganäs

KONKURRENSVERKET	
2013 -09- 1 1	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Malmös dom den 15 augusti 2013 i mål nr 5827-13

SAKEN

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

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten meddelar inte prövningstillstånd. Förvaltningsrättens avgörande står därför fast.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

För att kammarrätten ska pröva överklagandet krävs prövningstillstånd.

Prövningstillstånd ska meddelas om

- det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till (ändringsfall),
- det inte går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till utan att prövningstillstånd meddelas (granskningsfall),

KONKURRENSVERKET
Dok.Id 261080 / UPPHANDLING /

Postadress
Box 1531
401 50 Göteborg

Besöksadress
Stora Nygatan 21

Telefon
031-732 74 00
E-post: kammarratten.goteborg@dom.se
www.kammarratten.goteborg.se

Telefax
031-732 76 00

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

KOMMUNISVERKET	
NOB-100-1	
NOB	100
NOB	100
NOB	100

- det är viktigt för ledningen av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt (prejudikatfall)
eller
- det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet (extraordinära fall).

Detta framgår av 34 a § andra stycket förvaltningsprocesslagen (1971:291).

Kammarrätten har gått igenom allt material som finns i målet och kommit fram till att prövningstillstånd inte ska meddelas. Överklagandet kommer därför inte att prövas av kammarrätten.


HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (formulär 1).

Möjligheten till domstolsprövning kan påverkas av händelser som inträffar inom den i bilagan angivna överklagandetiden tre veckor, se 16 kap.

LOU.



Mikael Ocklind



Bert Nilsson
referent



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ**
Avdelning I
Seyde Bunyemen Ogur

DOM
2013-08-15
Meddelad i
Malmö

Mål nr
5827-13

Sida 1 (5)

SÖKANDE

Bergkvarabuss AB, 556294-9973
Box 853
391 28 Kalmar

MOTPART

Höganäs kommun
Stadshuset
263 82 Höganäs

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 168924

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00

E-post: forvaltningsratten@malmoe.dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag - fredag
08:00-16:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1****DOM**Sida 2
5827-13**BAKGRUND**

Höganäs kommun (kommunen) har genomfört upphandling av ramiavtal avseende skolskjuts enligt reglerna om förenklat förfarande i lagen om offentlig upphandling (LOU). Avtalet är avsett att tecknas med en leverantör. Av upphandlingens utvärderingsprotokoll framgår att fyra anbud inkommit inom föreskriven tid och att samtliga uppfyllde de i förfrågningsunderlaget ställda kraven. Bolaget Alternativ Trafik AB, vars anbud hade lägsta pris i kronor, vann upphandlingen.

Av kravspecifikationen i kommunens anbudsfrågan framgår följande. *Anbudsgivare ska uppfylla samtliga ställda krav för att delta i utvärderingen. Anbudet ska innehålla ett referensbrev från liknande uppdrag som utförts under de senaste två åren räknat från sista anbudsdag, vilket är den 27 maj 2013. Referensbrevet ska avse uppdrag utfört av anbudsgivaren. Är detta inte möjligt, t.ex. därför att anbudsgivaren är ett nybildat företag, får referensbrevet avse annan likvärdig juridisk eller fysisk person som bestäms efter kontakt med kommunen. Har kommunen egen erfarenhet av anbudsgivaren kommer egen referens att användas varför inget referensbrev behöver bifogas.*

YRKANDEN OCH INSTÄLLNINGAR

Bergkvarabuss AB (bolaget), vars anbud hade näst lägsta pris och som tilldelades andra placering i utvärderingen, har yrkat att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på sådant sätt att ny utvärdering görs efter att anbudet från Alternativ Trafik AB förkastats. Bolaget har anfört följande. Upphandlingen har skett i strid med 1 kap. 9 § LOU eftersom kommunen har godtagit anbud som inte uppfyller de formella anbudskraven (skall-kraven) i upphandlingen. Detta har medfört att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada. Det referensbrev

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1****DOM**Sida 3
5827-13

som Alternativ Trafik AB har bilagt till sitt anbud av ser trafik som utförts under tiden augusti 1997-juni 2010. Detta referensbrev uppfyller därmed inte det ställda kravet.

Kommunen har motsatt sig bifall till begäran om överprövning och anført följande. Syftet med referensbrev och interna referenser är att säkerställa att leverantör är lämplig för att utföra ett uppdrag och begränsningen i ålder på dessa kommer av att kommunen vill minimera risken att det skett förändringar hos en anbudsgivare som skulle medföra att denna lämplighet förändrats till det sämre. Kommunen har interna referenser i och med att Alternativ Trafik AB har utfört uppdrag åt kommunen senast den 10 april 2013. Detta är väl inom tiden, varför inga nämnvärda förändringar inom bolaget torde ha skett.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU behandla leverantören likvärdigt och icke-diskriminerande samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas. Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Av 16 kap. 4 och 6 § § LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har 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 får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Syftet med reglerna om offentlig upphandling är att säkerställa fri rörlighet

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1**

DOM

Sida 4
5827-13

för varor, tjänster, personer och kapital på EU:s inre marknad så att upphandlande myndigheter och enheter i Europa på ett öppet sätt ska kunna utnyttja konkurrensen och tillvarata det offentliga intresset på bästa möjliga sätt.

Vid en upphandling är det den upphandlande myndigheten som bestämmer vilka krav som ska följas. Genom att pröva vilka anbudsgivare som uppfyller de uppställda kvalifikationskraven ska myndigheten kunna få fram de leverantörer som är lämpligast för uppdraget som önskas utföras. Det kan rimligen förväntas att en upphandlande myndighet som, i de fall det är möjligt, beaktar sina egna erfarenheter av en leverantör och därmed eventuellt bortser från externa referenser. Förutsättningen för att detta ska vara tillåtet i en upphandling är emellertid att potentiella anbudsgivare underrättas om att så kan ske.

I förevarande fall har kommunen uppställt ett referenskrav avseende uppdrag utförda tidigast den 27 maj 2011 men samtidigt förbehållit sig möjligheten att beakta sina egna erfarenheter vid bedömningen av en potentiell leverantörs lämplighet. Eftersom både referenskravet och hänvisningen till egen erfarenhet tydligt framgår av förfrågningsunderlaget har information om vilka uppgifter som kommer att beaktas nått ut till anbudsgivarna.

Det referensbrev som Alternativ Trafik AB har bifogat till sitt anbud avser i och för sig ett äldre uppdrag än vad kommunen har efterfrågat i sin kravspecifikation. Förvaltningsrätten finner emellertid inte anledning att ifrågasätta kommunens uppgift om att Alternativ Trafik AB utfört uppdrag åt kommunen under 2013. Förutsättningar har således förelagat för kommunen att utifrån egna erfarenheter bedöma bolagets förmåga i aktuellt avseende. Något krav på redovisning av innehållet i denna bedömning kan inte sägas följa av vare sig förfrågningsunderlaget som sådant eller bestämmel-

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning I

DOM

Sida 5
5827-13

serna om upphandling. Av vad Bergkvarabuss AB anförts har således inte framkommit någon grund för ingripande mot upphandlingen.

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



Jan Bratt

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen *men ska skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten *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 överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen krävs att *prövningstillstånd* meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas eller om det finns synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att det finns grund för resning eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla följande uppgifter;

1. den klagandes namn, person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Dessutom ska 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 klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till Högsta förvaltningsdomstolen
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen för detta
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

KOMMUNIKATION	
11-02-2013	
	BVA
	inO