



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen
 Enhet 16

DOM
 2014-06-18
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 7953-14

SÖKANDE

Trångsunds Åkeri o Transport AB, 556790-5277
 Box 42190
 126 17 Stockholm

Ombud: Advokat Carl Norén
 Kastell Advokatbyrå AB
 Box 7169
 103 88 Stockholm

MOTPARTER

1. Botkyrka kommun
2. Haninge kommun
3. Huddinge kommun
4. Nynäshamns kommun
5. Nykvarns kommun
6. Salems kommun
7. Södertälje kommun
8. Tyresö kommun
9. Tornberget Fastighetsförvaltnings AB i Haninge

Ombud för 1-9:
 Huddinge kommun
 141 85 Huddinge

SAKEN
 Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Trångsunds Åkeri o Transport AB:s ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2014-06-19	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

BAKGRUND

Åtta kommuner på Södertörn (Botkyrka, Haninge, Huddinge, Nykvarn, Nynäshamn, Salem, Södertälje och Tyresö kommun samt Tornberget Fastighetsförvaltnings AB i Haninge) – kommunerna – genomför en upphandling av logistik- och transporttjänster för samordnad varudistribution, dnr 2013-055. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen om offentlig upphandling – LOU. Vid anbudstidens utgång hade anbud inkommit från tre anbudsgivare. Enligt tilldelningsbeslutet antogs anbudet från ett annat bolag. Enligt bilagan ”Prövning av krav” till tilldelningsbeslutet uppfyller anbudet från Trångsunds Åkeri o Transport AB (Trångsunds eller bolaget) inte de obligatoriska ska- kraven avseende företagsreferenser, personal, kundtjänst, kvalitetsledning, miljöledning samt annan kapacitet/under-leverantör.

YRKANDEN M.M.

Trångsunds yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas och i andra hand att upphandlingen ska göras om.

Som grund anger bolaget bl.a. följande. Bolagets anbud uppfyller samtliga obligatoriska krav i upphandlingen. Genom att förkasta Trångsunds anbud vid utvärderingen har kommunerna brutit mot principerna om likabehandling och transparens. Kommunernas tolkning av kraven på företagsreferenser och personal står under alla omständigheter i strid mot principerna om transparens och proportionalitet. Brotten mot LOU har medfört att bolaget har lidit eller riskerat att lida skada.

Kommunerna bestrider bifall till ansökan om överprövning och anför att upphandlingen har genomförts på ett korrekt och lagenligt sätt och

anbudsutvärderingen har genomförts i enlighet med förutsättningarna i förfrågningsunderlaget.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för bedömning

De grundläggande principer som ska iakttas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grund av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU.

Personal

I förfrågningsunderlaget under punkten 4.2 Anbudsgivarens tekniska förmåga och kapacitet anges bl.a. följande avseende personal.

Anbudsgivaren ska för uppdraget ha en projektledare utsedd för uppstart och implementering. Projektledaren fortsatt kallad Uppdragsledaren ska ha stor kunskap och erfarenhet inom logistikrelaterade områden. För att detta ska anses vara uppnått ska uppdagsledaren:

- Inneha dokumenterad universitets-/högskoleutbildning inom område logistik och ha varit verksam inom området i minst tre år, eller
- inneha gymnasieutbildning och varit verksam inom området i minst fem år, samt varit ansvarig uppdagsledare för komplexa uppdrag med innehåll som till art och omfattning motsvarande ett effektiviseringsuppdrag inom området.

Trångsunds anför bl.a. följande. Trångsunds projektledare uppfyller samtliga krav på personal. Som framgår av bilaga till bolagets anbud är Roy Cajback projektledare för uppdraget och Daniel Broberg vice

projektledare. Tillsammans har de såväl den erfarenhet som den formella utbildning som efterfrågas i upphandlingen.

Förfrågningsunderlaget kan inte tolkas på så sätt att det är ett obligatoriskt krav att en och samma person måste ha erfarenhet och formell utbildning. Kravet brister i transparens.

Att uppställa ett formellt krav på gymnasieutbildning på en uppdragsledare som innehar 30 års erfarenhet är inte relevant och strider mot principen om proportionalitet (jfr Kammarrätten i Göteborgs dom den 29 juni 2009 i mål nr 2607-09). Ett sådant krav innebär att högre krav ställs på leverantörerna än vad som behövs för att uppnå syftet med upphandlingen.

Kommunerna anför bl.a. följande. Av förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivaren ska ha en projektledare utsedd för uppdraget. Av formuleringen i förfrågningsunderlaget är det uppenbart att den är en person som avses. För att projektet ska lyckas är uppdragsledaren en nyckelperson i både uppstarten och under implementeringsfasen. Den av bolaget utsedda projektledaren uppfyller inte utbildningskravet, eftersom han inte har gymnasieutbildning. Kravet på gymnasieutbildning är relevant och strider inte mot proportionalitetsprincipen.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten anser att det klart och tydligt framgår av förfrågningsunderlaget att anbudsgivaren ska ha en projektledare.

Bolaget har utsett till projektledare en person med 30 års erfarenhet, men som saknar gymnasieutbildning. Förvaltningsrätten konstaterar att varje ska-krav ska vara uppfyllt var för sig, dvs. bristande utbildningsgrad kan inte kompenseras med stor erfarenhet för att kravet ska anses uppfyllt om

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

det inte anges som alternativ i förfrågningsunderlaget. Bolaget anför också att kravet på gymnasieutbildning strider mot proportionalitetsprincipen. Denna princip innebär att en upphandlande myndighet inte får ställa högre krav än vad som är nödvändigt i den specifika upphandlingen. Krav och kriterier ska således stå i proportion till de mål som eftersträvas med upphandlingen. Förvaltningsrätten bedömer att projektledaren har en central funktion vid utförandet av den upphandlande tjänsten och att det är ett rimligt krav att denne har en grundläggande utbildning i form av gymnasieutbildning. Förvaltningsrätten anser således att det aktuella kravet inte står i strid med proportionalitetsprincipen.

Förvaltningsrätten finner alltså att kommunerna haft fog för sitt beslut att förkasta Trångsunds redan på den grunden att bolagets anbud inte uppfyller kraven gällande personal. Det finns därför inte skäl för förvaltningsrätten att pröva vad bolaget i övrigt anför i sin ansökan.

Sammantaget anser förvaltningsrätten att det som Trångsunds Åkeri o Transport AB har anfört i målet inte utgör skäl för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV3109/1A LOU).

Kaija Hultquist
Kaija Hultquist

Rådman

Katarina Boij har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm.

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.