



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2019-05-29
 Meddelad i Malmö

Mål nr
 2273-19

SÖKANDE

Ömangruppen Svenska AB, 556418-3522
 Traktorvägen 12
 226 60 Lund

MOTPART

Lunds kommuns Fastighets AB, 556050-4341
 Box 1675
 221 01 Lund

Ombud: advokaten Mats Palmgren
 Advokatfirman VICI AB
 Box 1209
 221 05 Lund

KONKURRENSVERKET	
2019-05-29	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Ömangruppen Svenska AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 499313

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: kansli1.fma@dom.se
 www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00–16:00

BAKGRUND

Lunds kommuns Fastighets AB (LKF) genomför en upphandling av ramavtal för ventilationsarbeten "Ramavtal 2019 – Ventilationsarbeten". Enligt tilldelningsbeslutet den 18 februari 2019 har LKF beslutat att teckna avtal med fem leverantörer enligt rangordning. Gunnar Karlson Sverige AB (Gunnar Karlson) har placerat sig på första plats i rangordningen och Ömangruppen Sydost AB (Ömangruppen) har placerat sig på andra plats i rangordningen.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

Ömangruppen

Ömangruppen ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudsutvärderingen ska göras om varvid anbudet från Gunnar Karlson inte ska beaktas. Som grund för talan anføres följande.

Gunnar Karlson har på begäran av LKF lämnat in referenser. Gunnar Karlson har begärt och beviljats anstånd med att komma in med referenserna. Anstånd har begärts efter det att referenserna, enligt ett e-postmeddelande från LKF, skulle ha kommit in. Anbudet borde därför ha förkastats.

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. att anbudsgivaren i anbudet ska intyga att anbudsgivaren eller angiven arbetsledare utför eller har utfört tre olika referensobjekt.

Gunnar Karlson har inte lämnat tre olika referensobjekt utan använder sig av samma objekt i två av tre referensuppdrag.

LKF

LKF bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande.

Med anledning av kommunikation via e-post med Gunnar Karlsen inhämtade LKF underskrivna referensuppdrag.

Ömangruppen invänder att Gunnar Karlsen inte lämnat tre olika referensuppdrag utan att Gunnar Karlsen använder sig av samma objekt i två av tre referensuppdrag. Invändningen är ogrundad och felaktig. Förfrågningsunderlaget ställer inte något krav på att uppdragen avseende de tre objekten ska ha lämnats av olika uppdragsgivare. Av intygen framgår att de avser olika objekt även om två av intygen lämnats av samma uppdragsgivare.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndighet behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Av 20 kap. 6 § samma lag framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller riskerat att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan en rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Av förfrågningsunderlaget punkten AFB.52 (prövning av anbudsgivarens lämplighet) framgår inledningsvis att efterfrågade uppgifter ska redovisas på det sätt som efterfrågas i förfrågningsunderlagets anbudsformulär.

I AFB.52. punkten 5 anges följande. Att anbudsgivare i anbudet intygar att man förfogar över en organisation som lämpar sig för uppdraget.

Anbudsgivaren ska i anbudet intyga att anbudsgivaren eller angiven arbetsledare utför eller har utfört tre olika referensobjekt enligt följande redovisas:

- Referensuppdrag 1: Ett ram-, serviceavtal eller serviceuppdrag med fastighetsägare storlek minst 2 Mkr/år exkl. moms inom något av det senaste 3 åren.
- Referensuppdrag 2: Reparation eller serviceprojekt på minst 200 tkr inom de senaste 3 åren.
- Referensuppdrag 3: Ventilationsprojekt på totalentreprenad minst 500 tkr inom de senaste 3 åren.

Anbudsgivaren behöver inte bifoga bevis om detta till anbudet. LKF kommer att begära in komplettering av ”intyg om referensuppdrag” samt namnuppgifter på offererad organisation.

I målet har inte framkommit annat än att Gunnar Karlson uppfyllt de krav som ställts i förfrågningsunderlaget. Det förhållandet att Gunnar Karlson begärt och beviljats anstånd av LKF med att komma in med referenser innebär inte att det föreligger grund för att diskvalificera Gunnar Karlsons anbud. Förvaltningsrätten bedömer därmed att Ömangruppen inte har förmått visa att det föreligger grund för ingripande enligt LOU.

Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Marzia Kristensson
Förvaltningsrättsfiskal

Målet har föredragits av Ulrika Skogler.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

