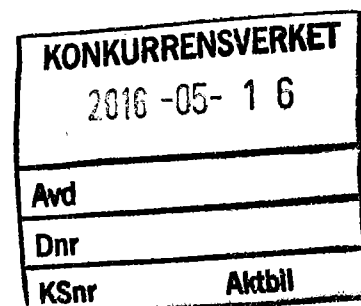




**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**

DOM
2016-05-16
Meddelad i
Jönköping

Mål nr
974-16



SÖKANDE

Jönköpings Entreprenad och Markbyggnads AB, 556166-3807
Soldatorpsgatan 7
554 74 Jönköping

MOTPART

Jönköpings kommun
Upphandlingsavdelningen
551 89 Jönköping

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Jönköpings kommun (kommunen) genomför en upphandling benämnd Skumning av långsamfilter på Vattenverk. Upphandlingen genomförs enligt reglerna för förenklat förfarande. Angiven utvärderingsgrund är lägsta pris. I tilldelningsbeslut den 26 februari 2016 beslutade kommunen att tilldela Transportaktiebolaget i Jönköping kontraktet. Jönköpings Entreprenad och Markbyggnads AB (bolaget) uteslöts ur upphandlingen på grund av bristande uppfyllelse av kvalificeringskraven.

YRKANDEN M.M.

Bolaget begär överprövning av upphandlingen.

Kommunen motsätter sig bifall till bolagets yrkanden.

Dok.Id 192508

Postadress
Box 2201
550 02 Jönköping

Besöksadress
Hamngatan 15

Telefon
036-15 66 00

E-post:
forvaltningsrattenijonkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se

Telefax
036-15 66 55

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

VAD PARTERNA ANFÖR

Bolaget

Den upphandlande myndigheten har godtyckligt avfärdat bolagets referensuppdrag. Uppdraget som upphandlingen avser, handlar om att schakta bort material samt i vissa fall återlägga material. I båda fallen med precisionskrav. Sökandes referensuppdrag avser detta. Enda skillnaden är var uppdraget utförs, i eller utanför bassäng. Att ställa krav på bassäng är orimligt, samt att det i praktiken skulle begränsa antalet möjliga leverantörer till en.

Kommunen

Tjänsten som upphandlas är skumning och djupgrävning av så kallade långsamfilter på kommunens vattenverk. Långsamfiltren används för vattenrening av det dricksvatten som produceras i kommunen. Långsamfiltrets syfte är att filtrera bort bl.a. virus, bakterier och parasiter. En felaktig skumning riskerar således att drabba de cirka 120 000 invånare som får sitt dricksvatten från vattenverken. Mot den bakgrunden har kommunen ställt krav på att anbudsgivare ska redovisa två likande referensuppdrag för att säkerställa den blivande leverantörens förmåga att utföra uppdraget. Kravet på liknande uppdrag är både nödvändigt och proportionerligt för att uppnå detta syfte. Exempel på ett uppdrag som kan bedömas vara likvärdigt är skumning och djupgrävning av infiltrationsbassänger för råvattenbehandling i dricksvattenproduktion, men inte traditionella anläggningsarbeten. JEMAB:s anbud har förkastats då deras angivna referensuppdrag avser anläggningsarbeten som inte alls kan jämföras med det efterfrågade uppdraget. Det kan noteras att JEMAB inte förstått uppdraget när de i sin ansökan anför att ”Enda skillnaden är var uppdraget utförs, i eller utanför bassäng”. JEMABS påstående att antalet leverantörer i praktiken skulle begränsas till en är direkt felaktigt då långsamfiltrering är en vanlig reningsmetod vid större vattenverk som använder ytvatten. Metoden används bl.a. av Nässjö, Oskarshamn, Linköping och Norrköping.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

I 1 kap. 9 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Av förfrågningsunderlaget punkt 2.5.2 framgår att anbudsgivaren ska ha erfarenhet av det området som upphandlingen avser och visa detta genom att ange referensuppdrag där uppdraget har varit liknande de krav som ställs i upphandlingen. De referenser som lämnats av bolaget avser anläggande av yta för konstgräsplan och terrassering av yta för industribyggnad. Förvaltningsrätten finner mot bakgrund av uppdragens art och det som anförts av kommunen att de av bolaget åberopade referensuppdragen inte kan anses utgöra sådana liknande uppdrag som efterfrågats. Mot bakgrund härav anser förvaltningsrätten att bolaget inte har uppfyllt ställt ska-krav avseende referenser varför kommunen haft fog för att förkasta bolagets anbud. Kravet får vidare anses ha ett naturligt samband och stå i rimlig proportion till det behov som ska täckas genom upphandlingen. Förvaltningsrätten finner sammantaget att det som bolaget anför i målet inte ger vid handen att kommunen har genomfört upphandlingen i strid med LOU eller de gemenskapsrättsliga principer som bär upp lagen. Grund för ingripande enligt LOU föreligger således inte och bolagets ansökan ska därför avslås.

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

Annette Spjuth

Föredragande har varit Nina Melander.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.