



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Föredragande
 Matilda Ståhl

DOM
 2019-08-01
 Meddelad i Falun

Mål nr
 2208-19

SÖKANDE

Svensk Husförvaltning AB, 556918-8799
 Box 175
 444 22 Stenungsund

MOTPART

1. Öckerö kommun
 475 80 Öckerö

2. Öckerö Fastighets AB, 556495-9665
 Box 1046
 475 22 Öckerö

SAKEN

Offentlig upphandling

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår Svensk Husförvaltning AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 257456

Postadress
 Box 45
 S-791 21 Falun

Besöksadress
 Kullen 4

Telefon
 023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
 www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

Telefax
 023-383 00 80

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00–12:00
 13:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Öckerö kommun (kommunen) gör en upphandling av byggnation och hyra av gruppboende enligt LSS (dnr 0015/19). Upphandlingen genomförs genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Tilldelningsbeslut meddelades den 30 april 2019 varvid Öckerö Fastighets AB (Öckerö Fastighets) antogs som vinnande leverantör. Av upphandlingsrapporten framgår att ett anbud från Svensk Husförvaltning AB (Svensk Husförvaltning) har placerat sig på tredje plats i upphandlingen.

Svensk Husförvaltning ansöker om överprövning och yrkar som det får förstås att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudet från Öckerö Fastighets utesluts alternativt tilldelas lägre poäng i utvärderingen. Svensk Husförvaltning anför i huvudsak följande. Den bygglovsgivna byggnaden som anbudsgivare kunnat utgå från när anbudet utformades uppfyller inte de obligatoriska krav som bl.a. rambeskrivningen stipulerade. Bl.a. ställs krav som innebär att byggnaden måste utrustas med bårhiss vilket den bygglovsgivna byggnaden saknar samt att högt i tak och entresollösningar ska undvikas vilket står i konflikt med planlösningen i den bygglovsgivna byggnaden. Öckerö Fastighets har valt att utgå från den bygglovsgivna byggnaden utan att introducera några förändringar. Detta borde i sig innebära att deras anbud inte uppfyller de obligatoriska kraven. Öckerö kommun har också fått högsta poäng avseende gestaltning och funktion vilket står i konflikt med de krav som stipulerats. Svensk Husförvaltning har lidit skada på grund av de kostnader och den arbetstid som gått åt för att ta fram anbudet.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Kommunen har angivit klara och tydliga förutsättningar i upphandlingsdokumenten. Anbuderna har utvärderats oberoende av varandra och i full förenlighet med upphandlingsdokumenten och LOU och de grundläggande principerna.

Öckerö Fastighets anför att det inte finns stöd för det som anføres i Svensk Husförvaltnings ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter denne grundar sin talan på (RÅ 2009 ref. 69). Av 20 kap. 6 § LOU följer att det förvaltningsrätten har att pröva är om det på grundval av vad Svensk Husförvaltning anført är visat att kommunen har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Svensk Husförvaltning har lidit eller kan komma att lida skada. De grundläggande principerna framgår av 4 kap. 1 § LOU och innebär att upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Finns skäl för ingripande enligt LOU?

Svensk Husförvaltning gör gällande att anbudet från Öckerö Fastighets inte uppfyller kraven som framgår i rambeskrivningen på att byggnaden ska utrustas med bårhiss samt att högt i tak och entresollösningar ska undvikas.

För att grund för ingripande mot upphandlingen ska föreligga är det inte tillräckligt att den sökande anser sig ha lidit eller kunnat komma att lida skada, utan sökanden ska visa att denne har lidit eller kan komma att lida skada av den eller de brister som påtalats (jfr. HFD 2013 ref. 53).

Av utvärderingsrapporten framgår att Svensk Husförvaltning placerat sig på tredje plats i utvärderingen. Svensk Husförvaltning har endast anført omständigheter kopplade till utvärderingen av anbudet från Öckerö

Fastighets. Eftersom ytterligare ett anbud placerat sig högre än Svensk Husförvaltnings anbud hade bolaget inte kunnat bli aktuellt för tilldelning även om man visat att det vinnande anbudet från Öckerö Fastighets felaktigt kvalificerats alternativt tilldelats för höga poäng. Förvaltningsrätten anser därför att Svensk Husförvaltning inte har visat att bolaget lidit eller riskerat att lida skada på grund av de brister man har anfört. Skaderekvisitet i 20 kap. 6 § LOU är därmed inte uppfyllt vilket är en grundläggande förutsättning för att ett ingripande enligt LOU ska kunna bli aktuellt. Att bolaget haft kostnader i samband med upprättande av anbudet är inte att betrakta som sådan skada som avses i bestämmelsen.

Vid denna bedömning anser förvaltningsrätten att det inte finns anledning att pröva om kommunen agerat i strid med någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU vid utvärderingen av anbudet från Öckerö Fastighets. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05).

Hanna Berglund
rådman



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 nyårs-afton, 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 avvisar 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 rätts-tillämpningen.
- 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.