



SÖKANDE

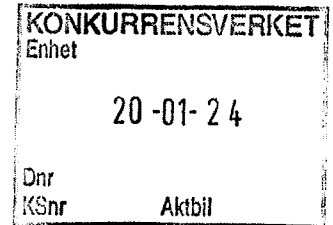
ÅF-Infrastructure AB, 556185-2103

MOTPART

Skövde kommun, Upphandlingsenheten

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling, LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Skövde kommun har genomfört en upphandling av tekniska konsulttjänster inom gata/mark, landskap och VA (KS2019.0388). Genom tilldelningsbeslut har tre leverantörer tilldelats kontrakt. ÅF-Infrastructure AB rangordnades som nummer fyra och var därför inte aktuella för avtal. Bolaget har ansökt om överprövning av upphandlingen.

YRKANDEN

ÅF-Infrastructure AB (bolaget) yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att rättelse ska vidtas på så sätt att Skövde kommun ska kontrollera att de obligatoriska kraven i Administrativa föreskrifter, daterad 2019-10-03, AUB.51, prövning av anbudsgivare, har uppfyllts av alla anbudsgivare, även av ersättare.

Skövde kommun (kommunen) anser att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖR

Bolaget

Syftet med den aktuella upphandlingen är att täcka kommunens behov av tekniska konsulttjänster för projektering och utredningar inom områdena gata/mark, landskap och VA. Enligt upphandlingsdokumenten ska anbudsgivaren genom anställd personal och/eller via UK erbjuda en organisation som har goda förutsättningar att fullgöra uppdraget med god kvalitet och på de villkor som uppställs. Anbudsgivaren ska erbjuda minst två personer, en ordinarie och en ersättare, som uppfyller kraven som uppställs i upphandlingsdokumenten. Enligt upphandlingsprotokollet uppfyller sex av tio konsulter inte kraven för ordinarie konsulter och ÅF menar därför att det finns goda skäl att anta att man även behöver verifiera att ersättare uppfyller dessa krav. Eftersom anbudet är sekretessbelagda finns det inte någon möjlighet för bolaget att avgöra om man har blivit lika behandlade eller ej. Bolaget önskar därför att kommunen verifierar att även ersättare uppfyller de krav som ställts för de leverantörer som erhöll avtal. Om det framkommer att ersättare inte uppfyller de obligatoriska kraven innebär det att deras anbud ska förkastas, och utvärdering och tilldelning måste då göras om.

Kommunen

En upphandlande myndighet har ett betydande handlingsutrymme när det gäller kravställandet. Ett krav måste vara möjligt för den upphandlande myndigheten att kontrollera. Reglerna ställer dock inte några krav på att de ställda kraven de facto måste kontrolleras, om inte särskild anledning till det har framkommit, jfr t.ex. Kammarrätten i Göteborgs domar i mål 4904-09 och 1569-1572-14). Någon särskild anledning att kontrollera bristande kravuppfyllnad har inte framkommit i den aktuella upphandlingen. Bolaget har bara gjort gällande att den aktuella upphandlingen *kan* vara bristfällig. Det är riktigt att flera anbudsgivare har haft svårt att leva upp till de ställda

kraven. Så har dock inte varit fallet för någon av de anbudsgivare som tilldelades kontrakt. Bolaget har i berört hänseende, och rent allmänt, blivit behandlade på precis samma sätt som övriga anbudsgivare. Att sekretessen gör det svårare för en utomstående att kontrollera utvärderingsarbetet är korrekt. Sekretessen är dock en följd av att berörda anbudsgivare, bolaget inräknat, har yrkat sekretess för berörda uppgifter. En upphandlande myndighet ska enligt HFD 2016 ref. 17 ta hänsyn till detta.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

I 4 kap. 1-2 §§ LOU anges följande. Upphandlande myndigheter ska 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. En upphandling får inte utformas i syfte att undanta den från lagens tillämpningsområde och får inte heller utformas i syfte att begränsa konkurrensen så att vissa leverantörer gynnas eller missgynnas på ett otillbörligt sätt.

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

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis konstateras att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Bolaget har anfört att kommunen underlåtit att kontrollera kraven i AUB.51 i upphandlingsdokumenten, och att rättelse därför ska göras på så sätt att kommunen åläggs att kontrollera dessa krav.

Av AUB.51 framgår bl.a. att anbudsgivaren ska ha och erbjuda minst två (2) personer, en ordinarie och en ersättare, som uppfyller kraven per efterfrågad roll enligt en uppställd kravspecifikation.

Vid utvärdering av anbuderna har kommunen kontrollerat kravspecifikationen för den ordinarie erbjudna personen, men inte för ersättaren. Kommunen har anfört att det inte framkommit anledning att göra ytterligare kontroller än de som gjorts då det inte funnits någon indikation på felaktigheter.

Förvaltningsrätten anser att en upphandlande myndighet som huvudregel ska kunna förlita sig på att uppgifter som avges i anbud är korrekta. Om det inte särskilt anges i upphandlingsdokumenten vilka kontroller som ska göras av inlämnade dokument torde den upphandlande myndigheten ha en stor frihet att - så länge de grundläggande principer och regler som följer av upphandlingslagstiftningen respekteras - välja i vilken omfattning uppgifterna i anbuderna ska kontrolleras.

Förvaltningsrätten konstaterar att bolaget inte har anfört på vilket sätt kommunens agerande skulle strida mot de grundläggande principer som LOU bygger på, eller någon specifik bestämmelse i denna lag. Sammantaget anser rätten inte att det som bolaget anfört medför att det finns skäl för ingripande mot upphandlingen enligt 20 kap. 6 § LOU. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Avgörandet kan överklagas. Information om detta finns i bilaga (FR-05).

Axel Lagerstedt
Förvaltningsrättsfiskal



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 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 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.

