



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 30

DOM
2016-04-19
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
3212-16

SÖKANDE

VOK AB, 556616-9776
Garvaregränden 2-4
523 30 Ulricehamn

MOTPART

Svenska ESF-rådet
Box 47141
100 74 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar VOK AB:s yrkande om skadestånd.

Förvaltningsrätten avslår VOK AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 708088

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 08:00-16:30
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se www.domstol.se/forvaltningsratt		

BAKGRUND

Svenska ESF-rådet (ESF-rådet) genomför en ramavtalsupphandling av projektutvärdering/klusterutvärdering, dnr 2015/00059, genom öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Upphandlingen är indelad i område 1: Projektutvärdering och område 2: Klusterutvärdering och båda områdena omfattar nio regioner. När det gäller projektutvärdering ska minst tio leverantörer antas och motsvarande siffra för klusterutvärdering är fyra. Varje anbudsområde utvärderas separat. Utvärderingsgrund är ekonomiskt mest fördelaktiga och utvärderingskriterier är anbudssumma och case. Förnyad konkurrensutsättning ska tillämpas vid avrop.

I rättat tilldelningsbeslut den 26 juni 2015 gällande projektutvärdering beslutade ESF-rådet att tilldela ramavtal till totalt femton anbudsgivare. VOK AB (VOK) tilldelades inte ramavtal.

VOK ansökte om överprövning och förvaltningsrätten beslutade den 15 oktober 2015 att upphandlingen skulle göras om på den grunden att utvärderingsmodellen brast i transparens och likabehandling. ESF-rådet överklagade domen till Kammarrätten i Stockholm som den 16 februari 2016 fann att utvärderingsmodellen var tillräckligt tydlig i LOU:s mening och inte stred mot kraven på transparens och likabehandling. Kammarrätten upphävde därmed förvaltningsrättens dom och visade målet åter till förvaltningsrätten för prövning av övriga anförda grunder. Förvaltningsrätten har därför i målet att pröva om det finns skäl att med stöd av LOU ingripa mot upphandlingen på någon annan grund som VOK anført.

YRKANDEN

Utöver de grunder som redan har prövats anför VOK bl.a. följande. Det framgår av förfrågningsunderlaget att varje casebeskrivning får bestå av

max 2 500 tecken inklusive blanksteg. Minst tre företag, som har fått positivt tilldelningsbeslut, har mer än 2 500 tecken inklusive blanksteg. Detta medför att olika aktörer har olika spelregler vilket strider mot likabehandlingsprincipen. Då den upphandlande myndigheten har brutit mot bestämmelserna i LOU har detta kunnat medföra en ekonomisk skada för bolaget. Bolaget yrkar därför på skadestånd.

ESF-rådet vitsordar att det i upphandlingen har uppställts krav på att anbudsgivarnas beskrivningar av case är begränsade till 2 500 tecken, inklusive blanksteg. ESF-rådet avser därför att genomföra rättelse av utvärderingen så att de anbudsgivare som inte har efterlevt teckentalsbegränsningen tilldelas noll (0) poäng avseende beskrivning av case. ESF-rådet tillägger dock att VOK, på grund av sin låga poäng i utvärderingen av casebeskrivningen, med stor sannolikhet inte heller efter att rättelsen har gjorts kommer att tilldelas kontrakt. VOK uppfyller därmed inte det skaderekvisit som uppställts i 16 kap. 6 § LOU.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Skadestånd

VOK yrkar skadestånd med anledning av att ESF-rådet har brutit mot bestämmelserna i LOU och att detta har kunnat medföra en ekonomisk skada för bolaget.

Utgångspunkten för förvaltningsrättens prövning vid en överprövning av en offentlig upphandling är att rätten kan besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Förvaltningsrätten kan inte inom ramen för en sådan överprövning pröva ett yrkande om skadestånd. VOK:s yrkande om skadestånd ska alltså avvisas.

Sakprövningen

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har anfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU.

Förvaltningsrätten anser att ESF-rådets förfarande att vid utvärderingen av anbudena tilldela anbudsgivare som överskridit maximalt teckenantal vid beskrivning av case en poäng över noll (0) poäng strider mot likabehandlingsprincipen i 1 kap 9 § LOU.

För att ett ingripande enligt LOU ska bli aktuellt krävs dock också att sökanden kan visa att bolaget lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU.

Av handlingarna i målet framgår att VOK vid utvärderingen har tilldelats låga poäng som sannolikt inte räcker till för att bolaget efter en rättelse skulle komma att tilldelas ramavtal. VOK har därmed inte visat att bolaget lidit eller riskerat att lida skada på grund av ESF-rådets förfarande i samband med utvärderingen. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

Förvaltningsrätten har genom beslut den 23 februari 2016 i mål nr 3208-16 interimistiskt förordnat att ESF-rådet inte får ingå avtal i den aktuella upphandlingen innan något annat har bestämts. Förvaltningsrätten har genom domar denna dag avslagit ansökningarna om överprövning i mål nr 3208-16, 3218-16 och detta mål samt i mål nr 3216-16 beslutat att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse har gjorts. Förvaltningsrättens interimistiska förordnande i mål nr 3208-16 har därmed upphört att gälla.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1 A LOU).



Daniel Wanhatalo

Rådman

Helena Bosón 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 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.