

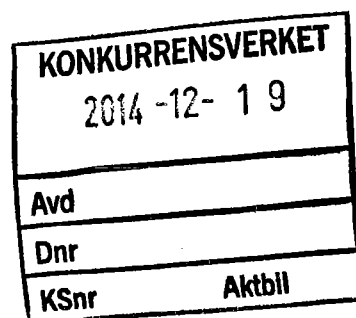


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**

DOM
2014-12-18
Meddelad i
Jönköping

Mål nr
6107-14

1



SÖKANDE

Soundcon AB, 556750-7453
Järnvägsgatan 9
553 15 Jönköping

MOTPART

Jönköpings kommun
551 89 Jönköping

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen inte får avslutas innan rätelse vidtagits genom ny utvärdering.

BAKGRUND

Jönköpings kommun (kommunen) genomför en upphandling, förenklat förfarande, som benämns Tekniska konsulter (refnr 14/133). Genom tilldelningsbeslut har två andra leverantörer än Soundcon AB (bolaget) antagits med högre rangordning än bolaget. Bolaget har ansökt om överprövning.

I **förfrågningsunderlaget** anges bl.a. följande. Upphandlingen avser konsultuppdrag som utförs efter avrop från ramavtal enligt rangordning. Den upphandlande myndigheten har för avsikt att teckna avtal med tre (3) konsulter. Avsedd avtalsperiod är två år, med möjlighet till förlängning med maximalt 24 månader. Det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet kommer att antas. De kriterier som utvärderas är erfarenhet (40 procent), pris (40 procent) och referens (20 procent). Vad gäller kriteriet erfarenhet ges leve-

Dok.Id 151230

| | | | | |
|------------------------------|---------------------|---|----------------|--------------------------------|
| Postadress | Besöksadress | Telefon | Telefax | Expeditionstid |
| Box 2201 550 02 Jönköping | Hamngatan 15 | 036-15 66 00 E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se | 036-15 66 55 | måndag – fredag 08:00-16:00 |

rantörerna poäng efter offererad konsults erfarenhet av arbete inom akustik enligt följande skala:

- 2 – 4 års erfarenhet ger 0 poäng
- 5 – 9 års erfarenhet ger 50 poäng
- 10 års erfarenhet eller mer ger maximala 100 poäng.

Av **tilldelningsbeslutet** med tillhörande handlingar framgår bl.a. följande. Efter genomförd anbudsprövning antogs följande leverantörer i angiven ordning:

1. Norconsult AB
2. Reinertsen Sverige AB
3. Soundcon AB

YRKANDEN

Bolaget yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse vidtagits genom ny utvärdering.

Kommunen anser att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse vidtagits genom ny utvärdering.

VAD PARTERNA ANFÖR

Bolaget: Den av Reinertsen Sverige AB (Reinertsen) offererade konsulten har mindre än tio års erfarenhet av arbete inom akustik. Reinertsen borde därför inte ha tilldelats maximal poäng vid prövningen av tilldelningskriteriet erfarenhet. Om Reinertsen inte tilldelats maximal poäng hade bolaget rangordnats som nummer två. Kommunen har således brutit mot LOU med följd att bolaget lidit eller kan komma att lida skada i LOU:s mening.

Kommunen: Bolagets ansökan grundar sig på uppgifter från LinkedIn, som får betraktas som ett socialt medium. Uppgifter från denna källa kan inte godtas som fakta. Kommunen har dock i anledning av bolagets ansökan funnit anledning att kontrollera vilken erfarenhet den av Reinertsen offererade konsulten har. Därvid har kommunen kontaktat konsultens tidigare arbetsgivare. Dessa fanns angivna i Reinertsens anbud. Vid kontrollen framkom att Reinertsen lämnat felaktiga uppgifter om vilken erfarenhet den offererade konsulten hade. Det finns därmed anledning att göra en ny utvärdering, varvid de nu framkomna uppgifterna om vilken erfarenhet den av Reinertsen offererade konsulten har ska beaktas.

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.

Högsta förvaltningsdomstolen har i rättsfallet HFD 2013 ref. 5 uttalat bl.a. följande. Av 16 kap. LOU framgår att domstolsprocessen i ett upphandlingsmål inleds genom en ansökan och att processen avser en överprövning av den upphandling som klandras i ansökningen. Överprövningen tar inte sikte på upphandlingens materiella resultat utan endast på om myndigheten förfarit formellt korrekt och iakttagit de upphandlingsprinciper och förfaranderegler som anges i LOU. Vid bifall ska domstolen besluta antingen att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan den har rättats. Domstolen är inte beroende av yrkande från parterna när den ska avgöra vilken av dessa åtgärder som den ska besluta om (RÅ 2005 ref. 47)

och den som fått bifall till sin ansökan har inte rätt att föra talan mot domstolens val av åtgärd (HFD 2012 ref. 2).

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).

Förvaltningsrätten finner att Soundcon AB har förmått göra sannolikt att kommunen brutit mot LOU genom att i strid med förfrågningsunderlaget tilldela Reinertsen Sverige AB:s anbud en omotiverat hög poäng vid anbudsutvärderingen. Om Reinertsen Sverige AB hade tilldelats en lägre poäng avseende tilldelningskriteriet erfarenhet skulle Soundcon AB kunnat ha tilldelats ramavtal med högre rangordning. Soundcon AB har därmed lidit eller kan komma att lida skada i LOU:s mening. Felet i upphandlingen är inte hänförligt till upphandlingens konkurrensuppsökande fas. Rättelse genom ny utvärdering är därför en tillräckligt ingripande åtgärd.

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

Hans-Olof Hallbäck

Föredragande har varit Ulf Nordberg.



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 mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

100-1000

100

100-1000

100-1000