



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

DOM
2015-09-23
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
2647-15 E

KONKURRENSVERKET	
2015-09-24	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Svevia AB, 556768-9848
Box 4018
171 04 Solna

Ombud: Advokaten Kristian Pedersen och juristen Emma Jarkell
c/o Advokatfirman Kahn Pedersen
Box 16119
103 23 Stockholm

MOTPART

Örnsköldsviks kommun
891 88 Örnsköldsvik

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och beslutar att upphandlingen dnr 15-027 F ska göras om.

Dok.Id 97264

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611-46 06 00

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

Telefax
0611-51 18 20

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Örnsköldsviks kommun (kommunen) genomför upphandling av brounderhåll (dnr 15-027 F). Upphandling sker genom förenklat förfarande med lägsta pris som utvärderingsgrund. Vidare avser kommunen att teckna ramavtal gällande totalentreprenad. Efter utvärdering tilldelade kommunen NCC Construction Sverige Aktiebolag (NCC) kontraktet. Totalt fyra anbudsgivare lämnade anbud varav Svevia AB (Svevia) placerade sig som nummer två för tilldelning.

Svevia ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om. Svevia anför bl.a. följande.

Av kommunens yttrande i målet framgår att kommunen anser att det finns allvarliga brister i förfrågningsunderlaget i upphandlingen, vilka är av den arten att det finns risk för att anbudsgivare lider skada och att upphandlingen därför ska göras om. Svevia instämmer i vad kommunen anför i denna del och konstaterar att det således förefaller vara ostridigt att upphandlingen ska göras om. Mot denna bakgrund frånfaller således Svevia sitt tidigare yrkande om rättelse samt de grunder som anförts som stöd för detta och gör inte längre gällande att NCC:s anbud inte uppfyller kraven i upphandlingen.

Kommunen anser att upphandlingen ska göras om. Kommunen anför bl.a. följande.

I ska-kravbilagan finns både en otydlighet och ett orimligt krav som gör att NCC riskerar att lida skada om Sveglias talan om rättelse på grund av brister i NCC:s anbud skulle vinna framgång. Kravet i punkten 2.2 i ska-kravbilagan medför risk för misstolkning. Ordet "eventuellt" gör att kravet kan misstolkas. Det är också otydligt om när uppgiften ska redovisas. Kravet "Uppgift om hur stor del av uppdraget som eventuellt kommer att utföras av underentreprenör" är otydligt. Ska uppgift lämnas in vid anbudsinlämningen eller uppvisas på anmodan alternativt redovisas på uppstartsmötet? Det är dessutom oproportionerligt och orimligt att uppge hur stor del

av uppdraget som kommer att utföras av underentreprenörer i ett ramavtal vid inlämnandet av anbudet. Val av underentreprenör och omfattning av dennes uppdrag kan inte göras före beställning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Aktuella bestämmelser

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 iaktas. (1 kap. 9 § LOU)

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Parterna är överens om att upphandlingen ska göras om. Förvaltningsrätten instämmer i kommunens bedömning att förfrågningsunderlaget i vissa delar är så otydligt att det strider mot upphandlingslagstiftningen. Eftersom felet uppkommit i upphandlingens konkurrensuppsökande skede finns det grund för att göra om upphandlingen. Upphandlingen ska därför göras om.

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



Kerstin Widmark

rådman

Målet har föredragits av föredraganden Benjamin Älmedal.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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.