



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LULEÅ**

Enhet 1

DOM
2016-09-14
Meddelad i
Luleå

Mål nr
1220-16

SÖKANDE

AB Infra Polar, 556859-2918

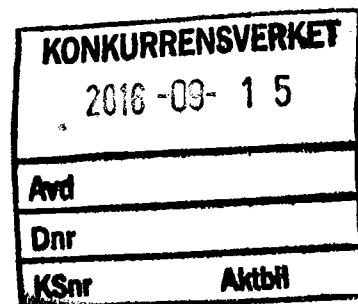
Teknikvägen 13

961 50 Boden

MOTPART

Gällivare kommun

982 81 Gällivare



SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 77412

Postadress
Box 849
971 26 Luleå

Besöksadress
Skeppsbrogatan 43

Telefon
0920-29 54 90
E-post: forvaltningsrattenilulea@dom.se
www.domstol.se/forvaltningsratt

Telefax
0920-22 04 59

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Gällivare kommun genomförde upphandling (förenklat förfarande) av generalentreprenad "Hellnerstadion Spår förstärkning". Fem anbud kom in, varav ett från AB Infra Polar. Kommunen uteslöt AB Infra Polars anbud med motiveringen att det inte uppfyllde kravet på att anbudsgivaren ska ha genomfört minst tre referensprojekt/objekt under de senaste fem åren. Kontraktet tilldelades en annan anbudsgivare.

PARTERNAS INSTÄLLNING

Vad AB Infra Polar anför

AB Infra Polar ansöker om överprövning, yrkar att upphandlingen får avslutas först efter att rättelse gjorts genom att en ny utvärdering genomförs i vilken dess anbud ska beaktas samt anför följande. AB Infra Polar har tydligt uppgett vems resurser bolaget nyttjar. Kommunen har övertolkat och anpassat LOU på ett osakligt sätt. AB Infra Polar lider allvarlig skada eftersom detta är en offentlig upphandling där såväl beställare som konkurrenter kan se att AB Infra Polar inte godkänns i kvalificeringsprocessen. Det blir därmed svårare för bolaget att komma in på marknaden samtidigt som det underlättar vid upphandlingsprocessen för bolagets konkurrenter. Andra beställare kan tro att AB Infra Polar är ett andra klassens företag.

Vad Kommunen framför

Kommunen anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför följande. Kommunen har diskvalificerat AB Infra Polar eftersom det inte uppfyller kravet på tidigare genomförda referensobjekt.

Bolaget har åberopat moderbolagets kapacitet för att klara delar av kvalificeringskraven. AB Infra Polar har inte angivit några underentreprenörer och, vid förtydligande angående åberopande av moderbolagets referensobjekt, svarat att ”Vi nyttjar de resurser som är tillgängliga och bäst projektet. Vi har dock alltid tillgång till våra moderbolags kompetens och resurser.”

Det är en avsevärd skillnad mellan att faktiskt använda sig av de resurser som åberopas för att fullgöra kontraktet och att ha tillgång till åberopade resurser. Vid åberopande av annan kapacitet ska entreprenaden utföras av entreprenören och de åberopade resurserna. Att enbart åberopa annans kapacitet för att kvalificera företaget för att vinna anbudstävlan och därefter tillsätta annan kapacitet garanterar inte kommunen ett fullgörande av kontraktet.

AB Infra Polar har inte lidit skada eftersom det inte har lägsta pris av de anbud som kom in. Prövningen av anbuden är baserad på lägsta pris.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

För att domstolen ska ingripa mot en upphandling krävs inte bara att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU, utan även att detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada. Med ”skada” avses att leverantörens möjlighet att erhålla kontraktet har påverkats negativt.

Kommunen har i denna del påpekat att det enligt förfrågningsunderlaget är anbudet med lägst pris som kommer att antas (AFB.53), att AB Infra Polar inte har lägst pris och att bolaget därför inte lidit skada.

Förvaltningsrätten kan konstatera att AB Infra Polars anbud har näst lägst pris av de inlämnade anbuden. Vidare kan den konstatera att bolaget inte framfört invändningar mot det anbud som hade lägst pris och därför vann upphandlingen. AB Infra Polar har därför inte gjort sannolikt att ett eventuellt brott mot LOU medfört att det har lidit eller kan komma att lida skada. Skäl för ingripande mot upphandlingen finns då inte. AB Infra Polars ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Eva Beselin

Carola Andersson har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

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.

