



**SÖKANDE**

Sydschakt Ekonomisk förening, 743000-3561  
Pinnmogatan 5  
265 62 Helsingborg

**MOTPART**

Höganäs Energi AB, 556440-2401  
263 39 Höganäs

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2019-02-20	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår Sydschakt Ekonomisk förenings ansökan om ingripande enligt LOU.

## BAKGRUND

Höganäs Energi AB genomför en direktupphandling enligt LOU avseende förhyrning av grävmaskin inklusive förare för år 2019. Enligt tilldelningsbeslut den 17 december 2018 ska kontrakt tilldelas Powab AB.

## YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

### *Sydschakt Ekonomisk förening (Sydschakt)*

Sydschakt ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska göras om. Till grund för sin talan anför föreningen följande.

Det föreligger en jävssituation eftersom en anställd inom Höganäs Energi AB är delägare i tilldelad leverantör och har haft full insyn i förfarandet. Det förekommer brister i upphandlingsförfarandet såsom att ingen information om tillvägagångssätt för att överklaga tilldelningsbeslutet har lämnats. Inga leverantörer har namngetts i tilldelningsbeslutet utan endast maskintyper och pris. Kravet på tippvagn är inte tydliggjort. Vid tilldelning har man inte tagit hänsyn till lägsta pris eftersom annan leverantör har lämnat lägre pris än den tilldelade leverantören. Sydschakt har lidit ekonomisk skada motsvarande en intäkt på 551 200 kr per år.

### *Höganäs Energi AB*

Höganäs Energi AB yrkar att ansökan ska avvisas och anför följande.

Det föreligger ingen jävssituation. Det stämmer att en anställd i Höganäs Energi AB är delägare i det bolag som tilldelats kontraktet, men personen är anställd som elmontör och har aldrig haft någon insyn i denna upphandling.

Anbuden kom in i förseglade kuvert och öppnades samtidigt utan denna persons närvaro. Man behöver inte namnge övriga anbudsgivare i tilldelningsbeslutet. Uppgiften om pris för tippvagn i tilldelningsbeslutet är ett misstag. Vinnande anbudsgivare har lämnat maskinpris med förare som ett pris. Detta var det pris som efterfrågades och som har utvärderats. I tilldelningsbeslutet anges priserna i samtliga anbud och det framgår att vinnande anbudsgivare har lägst pris på maskin inklusive förare.

#### *Sydschakt*

Sydschakt anför därefter följande.

Sydschakt har inget att invända mot rutinen vid anbudsöppning, men vidhåller att det är föreligger en jävssituation. Höganäs Energi AB vidgår att fel begåtts avseende tippvagn. En annan leverantör än den tilldelade har lämnat lägsta pris samt uppfyllt alla krav i upphandlingen.

#### **SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

##### *Tillämpliga bestämmelser*

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Av 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

*Förvaltningsrättens bedömning*

Vid överprövning enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp. En förutsättning för att en ansökan om ingripande mot en upphandling ska kunna vinna bifall är att sökanden visar att denne har lidit eller riskerat att lida skada av den påtalade bristen i upphandlingen (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande HFD 2013 ref. 53).

Sydschakt gör gällande att det föreligger en jävssituation eftersom en anställd inom Höganäs Energi AB är delägare i det tilldelade bolaget och har haft full insyn i förfarandet. Höganäs Energi AB vitsordar att en anställd i Höganäs Energi AB är delägare i det bolag som tilldelats kontraktet, men uppger att personen i fråga är anställd som elmontör och inte har haft någon insyn i den aktuella upphandlingen. Uppgiften att den anställde inte haft någon insyn i upphandlingen har inte bemötts av Sydschakt. Den utredning som föreligger i målet ger inte skäl för antagande att vinnande anbudsgivare har haft en otillbörlig fördel vid anbudsgivning eller på annat sätt gynnats på ett otillbörligt sätt. Skäl för ingripande mot upphandlingen på grund av jäv har därmed inte framkommit.

Sydschakt gör vidare gällande att det förekommit brister i upphandlingsförfarandet såsom att ingen information om tillvägagångssätt för att överklaga tilldelningsbeslut lämnats och att anbudsgivarna inte namngetts i tilldelningsbeslutet. Överprövning av en upphandling begärs genom en ansökan till förvaltningsrätt och inte genom överklagade av ett tilldelningsbeslut. Någon skyldighet för upphandlande myndighet att lämna överklagandehänvisning i tilldelningsbeslutet föreligger inte. Inte heller följer av LOU någon skyldighet för en upphandlande myndighet att i ett tilldelningsbeslut redovisa namnen på anbudsgivarna.

Sydschakt anför även att kravet på tippvagn inte är tydliggjort och att en annan leverantör än den tilldelade har lämnat lägsta pris i upphandlingen. Sydschakt har dock inte klargjort eller konkretiserat på vilket sätt detta har påverkat bolagets möjligheter att lämna anbud eller tilldelas kontrakt i upphandlingen. Såvitt framgår av handlingarna i målet har Sydschakt lämnat det tredje lägsta priset i upphandlingen. Förvaltningsrätten anser mot denna bakgrund att Sydschakt inte har förmått visa att bolaget lidit eller kan komma att lida skada på grund av de påtalade bristerna.

Vid nu angivna förhållanden och då Sydschakt inte heller åberopat någon annan omständighet som utgör grund för ingripande mot upphandlingen ska ansökan avslås.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (FR-05)

Mattias Steen

Lena Palmér har föredragit målet.



## 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](http://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.

