



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I MALMÖ**  
Avdelning 1

**DOM**  
2018-07-30  
Meddelad i Malmö

Mål nr  
4437-18

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2018-07-30	
* 2018-07-30	
<b>Avd</b>	
<b>Dnr</b>	
<b>KSnr</b>	<b>Aktbil</b>

**SÖKANDE**

Peab Anläggning AB, 556568-6721  
Box 808  
169 28 Solna

**MOTPART**

Kristianstads kommun  
291 80 Kristianstad

**SAKEN**

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

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrättens avslår Peab Anläggning AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 439414

**Postadress**  
Box 4522  
203 20 Malmö

**Besöksadress**  
Kalendegatan 6

**Telefon**  
040-35 35 00  
**E-post:** [forvaltningsrattenimalmo@dom.se](mailto:forvaltningsrattenimalmo@dom.se)  
[www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se](http://www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se)

**Telefax**  
040-97 24 90

**Expeditionstid**  
måndag–fredag  
08:00–16:00

## BAKGRUND

Kristianstad kommun genomför en upphandling av nytt vattenverk inom Kristianstad kommun, dnr TN 2018/337. Upphandlingen sker genom ett öppet förfarande enligt LOU. Anbudet från Peab Anläggning AB (Peab) har förkastats med hänvisning till att anbudet inte uppfyller samtliga obligatoriska krav.

## YRKANDE OCH INSTÄLLNING

**Peab** ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen får avslutats först sedan rättelse gjorts varvid anbudet från Peab ska beaktas. Som grund för talan anförs bl.a. följande.

Det framgår av utvärderingen att Peabs referensprojekt godkännts men att de referensprojekt som åberopas för två av funktionerna i den erbjudna uppdragsorganisationen inte godtagits. Anbudet från Peab har förkastats med motiveringen att referensprojekten för "Funktion 1" och "Funktion 2" inte godkännts eftersom de inte är "godkända enligt ABT 06 eller ABA 99". Något krav på att referensprojekten för anbudsgivaren ska vara utförda enligt ABT eller ABA 99 framgår inte av kravet. Inte heller föreligger det något sådant krav beträffande referensprojekten för erbjuden organisation. De referensprojekt som Peab åberopar för funktionerna 1 och 2 uppfyller således ställda krav. Av den citerade texten framgår vidare att referensprojekt för funktionerna måste vara avslutade inom en viss tid räknad från sista anbudsdagen. Det anges vidare när projekt som utförts enligt ABT 06 eller ABA anses vara avslutade. När projekt som inte utförts enligt dessa standardavtal anses avslutade framgår emellertid inte. Att sådana referensprojekt är tillåtna för funktionerna framgår emellertid dels av att något krav inte ställts i texten och dels att referensprojekt uttryckligen kan vara samma som för anbudsgivaren och att något sådant krav ostridigt inte ställs för anbuds-

givarens referensprojekt. Kommunen har frångått sina egna ska-krav när kommunen förkastat Peab. Peab har genom att inte kvalificeras till utvärderingen lidit eller i vart fall riskerat att lida skada.

**Kristianstad kommun** bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. För referenser som avser Funktion 1 och 2 har Peab angett referenser som inte uppfyllt kraven om att projekten skulle varit godkända enligt ABT 06 eller godkända prestandaprov enligt ABA 99. Peab hävdar att Peab uteslutits felaktigt eftersom dessa krav inte ställts i förfrågningsunderlaget. Denna slutsats är felaktig eftersom kraven framgår klart och tydligt – och dessa krav ställs på samtliga funktioner. Kommunen har därmed följt sina egna ställda krav i förfrågningsunderlaget genom att utesluta Peab i utvärderingen.

#### **SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § 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.

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 leverantör, som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan en rättelse gjorts.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Av de administrativa föreskrifterna punkten AFB.52 framgår bland annat att såväl partneringsprojekt som referensprojekt ska vara avslutade under de senaste tio åren räknat från sista anbudsdagen. Det framgår vidare att pro-

jekten anses avslutade då de är slutbesiktigade och godkända enligt ABT06 eller godkänt prestandaprov enligt ABA 99. Pebab har angett referenser som inte uppfyllt kraven om att projekten skulle varit godkända enligt ABT 06 eller godkända prestandaprov enligt ABA 99. Förvaltningsrätten finner således att kommunen inte handlat i strid med LOU när kommunen förkastat Peabs anbud mot bakgrund av att referenserna inte uppfyller ställda krav. Skäl för att ingripa i upphandlingen saknas därmed och ansökan ska avslås.

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

Bertil Idarsson

Ulrika Skogler har föredragit målet.



## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

### Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

### Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nå för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

*Forts. nästa sida*

## Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättsens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 rättsens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

## Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.