

**SÖKANDE**

Nixco AB, 556784-4542
Klövergatan 4
561 51 Huskvarna

Ombud: Advokat Maria Karlsson och Jur. kand. Susanne Monie Magnusson
Advokatfirman Glimstedt Jönköping AB
Box 2083
550 02 Jönköping

MOTPART

Bostads AB Vätterhem, 556012-3704
Box 443
551 16 Jönköping

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Bostads AB Vätterhem (Vätterhem) genomför en upphandling benämnd Målning av bandtäckt plåttak – Kv Fribytaren 1, Jönköping (18/14). Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande. Det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt med hänsyn till lägst utvärderingspris kommer att antas. Anbud har inkommit från J.S Bygg & Entreprenad AB (J.S Bygg) och Nixco AB (Nixco). I tilldelningsbeslut daterat den 19 juni 2018 har anbud från J.S Bygg antagits.

YRKANDEN M.M.

Nixco yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudet från J.S. Bygg inte ska beaktas och anför bl.a. följande. J.S Bygg uppfyller inte ställda krav på kreditvärdighet och garantitid. Därtill har J.S Bygg lämnat anbudspriser som inte omfattar efterfrågade tjänster och som inte heller är totala. Vätterhem har felaktigt kvalificerat och utvärderat J.S anbud. Nixco har placerat sig som nummer två i upphandlingen och skulle ha tilldelats kontraktet om J.S Byggs anbud rätteligen uteslutits. LOU ställer endast krav på att leverantören lidit eller kunnat komma att lida skada varvid rekvisitet är uppfyllt oavsett om Vätterhem senare beslutar att avbryta upphandlingen.

Vätterhem anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Anbudsgivare och anbud har behandlats utan ovidkommande hänsyn. Varken villkor, kvalificeringskrav eller utvärderingskriterier har rubbats. Nixco har inte visat att de lidit eller kan komma att lida skada av bristerna. Om endast en anbudsgivare återstår återstår det sakligt godtagbara skäl för att avbryta en upphandling, se RÅ 2008 ref. 35. Att det här finns fog för ett avbrytande är uppenbart eftersom endast ett anbud är kvalificerat och samma tjänster finns att tillgå på marknaden till cirka 50 procent av anbudssumman (jfr RÅ 2009 ref. 43). Nixco kan inte tilldelas kontraktet och dess ställning kommer att vara oförändrad oaktat beslutet avseende dess ansökan om överprövning, således är Nixco inte att betrakta som skadelidande.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

I 4 kap. 1 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska 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.

I 20 kap. 6 § LOU anges att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrättens bedömning

Även om Nixcos ansökan skulle vinna bifall så att upphandlingen skulle rättas på så sätt att anbud från J.S Bygg bortses ifrån, finns då endast Nixcos anbud kvar. Vätterhem har obestritt anfört att detta anbud överstiger tillgängligt pris på marknaden med cirka 50 procent. Enligt Vätterhem hade upphandlingen ändå avbrutits under dessa förutsättningar. Med beaktande av rättspraxis utgör detta som regel sakligt godtagbara skäl för att avbryta en upphandling (se bl.a. RÅ 2008 ref. 35). Förvaltningsrätten anser inte att det finns något hinder mot att pröva och anser det befogat att beakta denna grund (jfr HFD 2013 ref. 5). Nixco är därmed inte längre att betrakta som presumtiv leverantör, och har inte förmått visa att bolaget har lidit eller har kunnat komma lida skada. Ansökan ska därför avslås.

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

Veronica Lindström

Rådmannen Veronica Lindström har avgjort målet. Föredragande jurist har varit Anders Sanner.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, 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 rättens 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 rättens 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.