



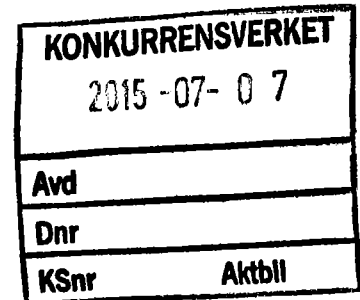
SÖKANDE

Härnösand Byggreturer AB, 556538-8955
Torsgatan 8
871 42 Härnösand

MOTPART

1. Locum AB, 556438-7909
Box 17201
104 62 Stockholm

2. Delete Service AB, 556363-4129
Kyrkstadsvägen 8
931 33 Skellefteå



SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Härnösand Byggreturer AB:s ansökan om ingripande enligt LOU och förordnar att Locum AB:s upphandling benämnd *Sös Byggnad 19 Rivning*, dnr LOC 1405-0453, ska rättas på så sätt att en ny anbudsutvärdering ska göras vid vilken Delete Service AB:s anbud inte ska beaktas.

YRKANDEN M.M.

Stockholms läns landsting genomför, genom Locum AB (Locum), en upphandling benämnd *Sös Byggnad 19 Rivning*, dnr LOC 1405-0453. Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Av tilldelningsbeslut daterat den 18 maj 2015 framgår att Locum avser att tilldela kontrakt till Delete Service AB (Delete Service) i upphandlingen.

Härnösand Byggreturer AB (Härnösand Byggreturer) ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande. I upphandlingen har två olika tilldelningsbeslut skickats ut. I det första beslutet tilldelades Härnösand Byggreturer entreprenaden. Tio dagar senare skickades ett nytt tilldelningsbeslut ut med en annan vinnare (Delete Service). Tilldelningen har skett på ett flertal oklara grunder. En av oklarheterna är att Delete Service i sitt anbud verkar hänvisa till flera olika bolag vad gäller referensobjekt. Härnösand Byggreturer ifrågasätter hur Locum då kan säkerställa att det är organisationen i detta bolag som har utfört det referensobjekt som angetts.

Locum medger bifall och anser att utvärderingen ska göras om och nytt tilldelningsbeslut fattas. Till stöd för denna inställning anføres bl.a. följande. Tilldelningsbeslutet av den 18 maj 2015 är grundat på referenstagning för arbete utfört av bolag som inte lämnat utfästelse om teknisk/personell kapacitet, vilket var ett skall-krav i upphandlingen. Det var därmed felaktigt att lägga Delete Finlands Oys referensuppdrag till grund för utvärderingen av Delete Service AB:s anbud.

Delete Service har getts tillfälle att yttra sig i målet och har då anförts bl.a. följande. Delete Service har i sitt anbud informerat om att bolaget ingår i Delete Group Oy-koncernen. Aktierna i Delete Service ägs av Delete Sweden AB. Aktierna i Delete Sweden AB ägs av Delete Group Oy. All tek-

nisk, personell, och utrustningskapacitet i Delete Group-koncernen ingår i en kapacitetspool och står till fritt förfogande för alla bolag inom koncernen. Personell, teknisk och utrustningskapacitet används av alla koncernbolag baserat på behov, kapacitet och kunskap. Därför spelar det i praktiken ingen roll vilket av Delete-bolagen som utger utfästelsen om teknisk/personell kapacitet, och vilket av Delete-bolagen som har gett referensuppgifter till anbudet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Aktuella bestämmelser

1 kap. 9 § LOU har följande lydelse. 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 iakttas.

Av 11 kap. 12 § LOU framgår följande. En leverantör får vid behov och när det gäller ett visst kontrakt åberopa andra företags ekonomiska, tekniska och yrkesmässiga kapacitet. Leverantören ska genom att tillhandahålla ett åtagande från företagen i fråga eller på annat sätt visa att leverantören kommer att förfoga över nödvändiga resurser när kontraktet ska fullgöras.

I 16 kap. 6 § LOU anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU 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 gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Av utredningen i målet framgår att Delete Service för att uppfylla ett krav som uppställts i upphandlingen avseende referensuppdrag åberopat uppdrag som utförts av ett annat bolag. Vidare framgår att Delete Service till sitt anbud inte bilagt en utfästelse från det bolag som utfört åberopade referensuppdrag.

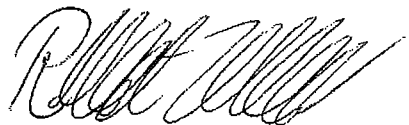
Av punkt 4.3 i anbudsformuläret till den aktuella upphandlingen framgår att anbudsgivaren, för det fall denne åberopar samarbetspartners tekniska

eller personella kapacitet för att uppnå krav som uppställts, till anbudet ska bilägga en undertecknad utfästelse från respektive angiven samarbetsparter. Ordalydelsen i skall-kravet anknyter till motsvarande bestämmelse i 11 kap. 12 § LOU, vilken medger rätt att åberopa andra företags resurser.

Förvaltningsrätten anser att det bör vara möjligt för en anbudsgivare att åberopa ett annat företags kapacitet för att uppfylla det krav som uppställts i upphandlingen gällande referensuppdrag. För att detta ska vara möjligt krävs dock att tillgången till detta företags kapacitet styrks. Förvaltningsrätten finner att Delete Service i sitt anbud inte har styrkt att bolaget har tillgång till de resurser som åberopats för att uppfylla kravet avseende referensuppdrag. Det förhållandet att referensuppdragen har utförts av ett företag inom den egna koncernen förändrar inte denna bedömning. Med hänsyn härtill kan anbudet från Delete Service inte anses uppfylla ställda krav avseende referensuppdrag, varför anbudet rätteligen inte borde ha antagits i upphandlingen. Att så ändå har gjorts strider mot 1 kap. 9 § LOU och Härnösand Byggreturer har sannolikt lidit skada till följd härav. Det finns därför grund för ingripande enligt LOU. Det är enligt förvaltningsrättens mening tillräckligt med ett ingripande i form av rättelse på så sätt att anbudet från Delete Service inte ska beaktas vid en ny utvärdering. Ansökan ska därför bifallas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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



Robert Johansson

Rådman

Carina Westin har varit föredragande.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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 mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.