



KLAGANDE

MLC Nordic AB, 559163-9660

MOTPART

Akademiska Hus AB, 556459-9156

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2019 06 04	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar MLC Nordic AB:s yrkande om skadestånd.

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND

Akademiska Hus AB (härefter endast "Akademiska Hus") genomför en upphandling av hissentreprenad, dnr 161198-1.

Akademiska Hus har avbrutit upphandlingen genom beslut den 10 maj 2019 sedan endast MLC Nordic AB (härefter "bolaget") lämnat anbud. Beslutet motiverades enligt följande. Bolaget uppfyller inte de obligatoriska kraven i fråga om ekonomisk ställning och har inte åberopat ett annat företags kapacitet. Eftersom inga lämpliga anbud kommit in avbryts upphandlingen.

Det förvaltningsrätten ska pröva i målet är om Akademiska Hus har haft godtagbara skäl att avbryta upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

MLC Nordic AB (härefter "bolaget") yrkar att förvaltningsrätten ska ogiltigförklara beslutet att avbryta upphandlingen och att förvaltningsrätten ska bestämma att upphandlingsförfarandet återupptas, alternativt att bolaget ska få skadestånd för den skada som det lidit till följd av Akademiska Hus handläggning. Bolaget anför bl.a. följande. Bolaget har tydligt åberopat ett annat företags kapacitet i sitt anbudsformulär. Det är felaktigt att säga att inga lämpliga anbud kommit in eftersom ingen utvärdering av inlämnat anbud gjorts. Beslutet att avbryta upphandlingen kommer att skada såväl bolaget som det företag vars kapacitet det åberopat.

Akademiska Hus anser att ansökan ska avslås.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Skadestånd

Bolaget har anfört att det lidit skada och att det därmed ska medges skadestånd. Yrkande om skadestånd ska enligt 20 kap. 21 § LOU prövas av allmän domstol och kan därför inte prövas av förvaltningsrätten. Bolagets yrkande härom ska därför avvisas.

Avbrytande av upphandling

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 (4 kap. 1 § LOU).

En upphandlande myndighet får besluta att avbryta en upphandling om det finns sakligt godtagbara skäl för det (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2008 ref. 35). Enligt EU-domstolens praxis begränsas inte heller rätten att avbryta en upphandling endast till undantagsfall eller när det föreligger allvarliga omständigheter (EU-domstolens mål C-27/98 *Fracasso* och *Leitschutz*, p. 23 och 25). Ett beslut att avbryta måste emellertid som ovan nämnts vila på sakliga skäl och den upphandlande myndigheten måste även vid avbrytandebeslut beakta de grundläggande principerna om bl.a. likabehandling, transparens och icke-diskriminering (jfr EU-domstolens mål C-92/00 *HI*, p. 47).

Av beslut den 10 maj 2019 framgår att Akademiska Hus har bedömt att bolaget inte uppfyllt upphandlingens obligatoriska krav avseende ekonomisk ställning och därför valt att avbryta upphandlingen med

motiveringen att inget lämpligt anbud kommit in. Akademiska hus lämnade underrättelse om beslutet till bolaget.

I punkt 1.8 i upphandlingsdokumentet ställs kravet på ekonomisk ställning upp. Av punkten framgår bl.a. följande: En anbudsgivare ska uppnå en riskklass om minst nivå 40, dvs. ”kreditvärdig”, enligt Creditsafes rating. För det fall lägre riskklass än nivå 40 uppnås kan kravet på ekonomisk ställning ändå anses uppfyllt om anledningen till detta redogörs i anbudet och är hänförlig till andra faktorer än sådana som påverkar anbudsgivarens ekonomiska ställning. För anbudsgivare som inte kan erhålla riskklass från Creditsafe anses kravet på ekonomisk ställning ändå vara uppfyllt om anbudsgivaren i anbudet lämnar en redogörelse av vilken det framgår att det kan anses klarlagt att anbudsgivaren innehar en ekonomisk ställning som motsvarar minst nivå 40 enligt Creditsafe. För uppfyllandet av kravet på ekonomisk ställning kan anbudsgivaren även åberopa andra företags ekonomiska kapacitet. Företaget i fråga ska då redovisas som underentreprenör tillsammans med uppgift om att det är företagets ekonomiska kapacitet som åberopas. Anbudsgivare som åberopar underentreprenörs kapacitet ska genom ett bindande samarbetsavtal, ett skriftligt åtagande eller annan rättslig förbindelse förfoga över åberopad kapacitet för fullgörande av det aktuella kontraktet, för det fall beslut om att avtal avses ingås med anbudsgivaren fattas.

Det har i målet inte ifrågasatts att bolaget inte når upp till en riskklass om minst nivå 40 enligt Creditsafes rating, och bolaget har i sitt anbud inte heller redogjort för att det genom egen kapacitet ändå ska anses uppfylla kravet på ekonomisk ställning. Vad gäller det andra företag vars kapacitet bolaget anför att det åberopar, är det enda som anges i anbudet att bolaget samarbetar med ett företag vid namn SIA TechnoPrime. Anbudet innehåller ingen information om vad det här är för företag, vad dess ekonomiska ställning är eller hur samarbetet med bolaget ser ut. Det har heller inte

lämnats in någon form av rättslig förbindelse som garanterar SIA Techno-Primes kapacitet för det fall bolaget tilldelas avtal.

Förvaltningsrätten anser därför att bolaget med sitt anbud inte har förmått visa att det, vare sig ensamt eller tillsammans med annat företags kapacitet, är tillräckligt kreditvärdigt för att uppfylla det obligatoriska kravet på ekonomisk ställning enligt upphandlingsdokumentet. Akademiska Hus har därför haft fog för att förkasta bolagets anbud och därmed även sakligt godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen med motiveringen att inga lämpliga anbud lämnats in. Bolagets ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Karin Leidzén
Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Alexander Dahlman.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

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.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

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 rätts-tillämpningen.
- 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.

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.

