



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Enhet 2
Föredraganden
Karin Ström Nordlund

DOM
2014-11-19
Meddelad i
Falun

Mål nr
4504-14

SÖKANDE

IT Care i Sollentuna AB, 556915-0450
Box 47
182 12 Danderyd

MOTPART

Borlänge kommun
781 81 Borlänge

Ombud: UpphandlingsCenter i Ludvika kommun
771 82 Ludvika

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2014-11-24	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår IT Care i Sollentuna AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 123489

Postadress
Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

Telefon
023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se

Telefax
023-383 00 80

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-12:00
13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Borlänge kommun (kommunen) genomför en upphandling gällande ”Planering – och rapporteringssystem” (diarienummer UH-2013-521) enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Tilldelningsbeslut meddelades den 4 september 2014, varvid anbudet från Phoniro Systems AB antogs.

IT Care i Sollentuna AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta om rättelse på så sätt att en ny utvärdering görs av bolagets anbud. Bolaget för fram följande till stöd för sin talan. Kommunen har inte gjort en fullständig prövning av deras anbud och beslutet att inte utvärdera anbudet strider mot likabehandlingsprincipen. Kommunen har förkastat anbudet då de menar att de angett sig själva som referensuppdrag, att de underlåtit att skriva uppdragets innehåll och omfattning samt inte gett in en skriftlig bankgaranti från QAM Vård och Omsorg. Bolaget är inte samma juridiska person och ingår inte i samma koncern som någon av referenserna. Som nuvarande produktägare har bolaget bedömt att kommunen har mycket god kunskap om det offererade systemets omfattning och karaktär och på grund av detta har bolaget inte lagt någon större vikt vid angivande av referenser. Det framgår inte någonstans att bankgaranti ska bifogas anbudet. Bolaget har upplysningsvis angett att det troligtvis inte finns någon kreditupplysning på bolaget att få eftersom det är nyetablerat och att QAM Vård och Omsorg kan ställa upp som ekonomisk garant istället, vilket uppfyller förfrågningsunderlagets krav. Det saknas således skäl för diskvalificering på angivna grunder.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan och anför att uteslutningen av bolagets anbud gjorts i enlighet med de grundläggande principerna i LOU. Till stöd för sin inställning för kommunen fram följande. Avsikten med en referens är att denna ska vara oberoende och kunna lämna ett utlåtande som är fritt från påverkan av referensobjektet, vilket inte skett i detta fall.

Angivet referensobjekt står under inflytande av en person som också är styrelseordförande i bolaget, varför bolaget varit i egen intressesfär eller under inflytande. Det står därmed klart att det finns en beroendeställning och att referensen är att se som egen, vilket inte är kvalificeringsgrundande. Bolaget har angett "VD" och "Enhetschef" i beskrivningen av uppdraget och det finns inte underlag att kunna bedöma det som en relevant referens. Beskrivning av referenser är ett kvalificeringskrav och anbudsgivare borde lägga stor omsorg på innehållet i beskrivningen. Angivna referensobjekt har inte med föremålet för upphandlingen att göra vilket innebär att kvalificeringskravet inte uppfyllts. Bolaget har angett att det inte har någon historik eller annan information om rankning eller ekonomisk ställning varför det inte finns någon bedömningsgrund för detta i anbudet. Punkten är därmed inte uppfylld och inte möjlig att se som kvalificerande. Bolaget har endast angett att bankgaranti kan ställas ut av annan part men inte bifogat en sådan. Det var inte aktuellt att ta in ett förtydligande i denna del då bolaget redan tidigare diskvalificerats. Därutöver är bolagets anbud så högt att det inte ens med högsta poäng i en eventuell utvärdering är möjligt att vinna anbudutvärderingen, varför bolaget därmed inte kunnat lida skada.

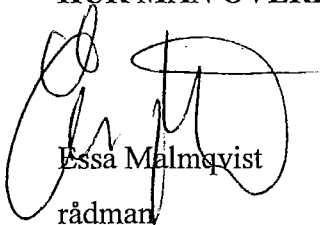
SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Enligt 16 kap. 4 § LOU får en upphandling överprövas efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma att lida skada. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada ska rätten enligt 16 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Bolaget har i sin ansökan om överprövning gjort gällande att de uppfyller ställda krav och rätteligen borde kvalificerats till utvärdering. Förvaltnings-

rätten konstaterar att bolaget inte anfört något om skada eller på vilket sätt bolaget lidit skada till följd av att de inte kvalificerats till utvärderingen. I denna del noterar förvaltningsrätten även att kommunen fört fram att bolagets anbud varit så högt att det inte ens med högsta poäng i en eventuell utvärdering varit möjligt för dem att vinna anbudutvärderingen, en invändning som bolaget inte bemött. Bolaget har således inte visat att de lidit eller kan komma att lida skada av de brister som påtalats. Det saknas därmed grund för ett ingripande enligt LOU (jfr HFD 2013 ref. 53). Överklagandet ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1c LOU).



Essä Malmqvist
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall. 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.