



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
Ann-Louice Jonsson

DOM
2020-03-18
Meddelad i Falun

Mål nr
919-20

Sida 1 (4)

SÖKANDE

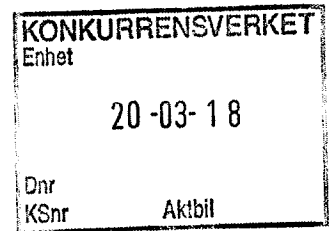
Carpenter Consulting i Sverige AB, 556954-7093
Kyrkogatan 16 B
852 31 Sundsvall

MOTPART

Sandvikenhus AB, 556476-9866
Box 3045
811 03 Sandviken

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar yrkandet om skadestånd.

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning i övrigt.

Dok.Id 276511

Postadress
Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

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

Telefax

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

YRKANDEN M.M.

Sandvikenhus AB beslutade den 17 februari 2020 att avbryta upphandlingen ”Ombyggnad Björksätraskolan 7–9, Del 8,9, etapp 6” (dnr SHAB2019/45) med motiveringen att upphandlingsunderlaget innehåller väsentliga brister i kvalificeringsdelen vilket innebär att leverantörskvalificeringen inte kan genomföras utan att de grundläggande upphandlingsprinciperna åsidosätts.

Carpenter Consulting i Sverige AB (Bolaget) ansöker om överprövning av avbrytandebeslutet och yrkar att beslutet upphävs. Bolaget yrkar vidare att förvaltningsrätten i första hand ska förplikta Sandvikenhus att betala 89 600 kr exklusive moms till Bolaget i skadestånd enligt 20 kap. 20 § lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, förkortad LOU, och i andra hand att förvaltningsrätten ska besluta att tilldela entreprenaden till Bolaget. Bolaget anför bl.a. följande till stöd för sin ansökan. Påståendet om att det inte går att kvalificera anbudsgivare utan att de grundläggande principerna i LOU åsidosätts är felaktigt. Det är möjligt att kvalificera anbudsgivare och utföra referenstagning och det framgår tydligt av AFB.52 och AFB.3 hur detta kommer att genomföras.

Sandvikenhus bestrider bifall till ansökan och anför till stöd för sin inställning i huvudsak följande. Efter att de inkomna anbuden kvalificerats och utvärderats och ett tilldelningsbeslut meddelats, gjordes en interngranskning av upphandlingen varvid tre väsentliga fel konstaterades i upphandlingsdokumentet. I AFB.52 (2. Ekonomisk kapacitet och finansiell ställning) finns angivet att kravet är uppfyllt om anbudsgivaren ”*Innehar en årsomsättning under de två (2) senaste fastställda räkenskapsåren som är minst 8 SEK för vardera år.*”. Att ställa ett krav på 8 SEK i årsomsättning är ett väsentligt fel som förhindrar Sandvikenhus att kvalificera leverantörer med rätt finansiell kapacitet för en byggentreprenad med en beräknad kostnad på ca 30 MSEK. Sandvikenshus har vidare i upphandlingsdokumentet AFB.52 (3. Teknisk

och yrkesmässig kapacitet) missat att ange hur lång erfarenhet anbudsgivaren ska ha då det anges: ”Anbudsgivaren skall ha minst X års erfarenhet av entreprenadverksamhet liknande den som upphandlingen avser.”. I AFB.52 har slutligen den text som beskriver hur och på vilket sätt anbudsgivaren kommer att bedömas vid referenstagningen fallit bort. Avsaknaden av denna del i upphandlingsdokumentet förhindrar Sandvikenhus att kvalificera leverantörer på ett transparent och likabehandlande sätt.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Det saknas bestämmelser i LOU som reglerar under vilka omständigheter en upphandling får avbrytas. Enligt EU-domstolens praxis är ett beslut att avbryta en upphandling inte förbehållet undantagssituationer eller då det finns tungt vägande skäl (mål C-27/98 Fracasso och Leitschutz, punkterna 23 och 25). Möjligheten att avbryta en upphandling är dock begränsad på sådant sätt att ett beslut om avbrytande av en upphandling måste vila på sakligt godtagbara skäl, inte får vara godtyckligt och måste följa de grundläggande principerna i unionsrätten. Det är vidare den upphandlande myndigheten som har att visa att det förelegat sakligt godtagbara skäl för avbrytandet (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref 43). EU-domstolen har vidare uttalat att sakliga skäl kan bestå i att den upphandlande myndigheten på grund av fel som den själv begått inte har möjlighet att välja det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet (mål C-244/02 Kauppatalo Hansel).

Av utredningen i målet framgår att upphandlingsdokumenten är behäftade med fel såvitt gäller ett krav på årsomsättning och ett krav på erfarenhet av entreprenadverksamhet. Sandvikenshus har vidare uppgett att viss text gällande hur referenspersonen kommer att poängsätta anbudsgivaren helt har fallit bort. Upphandlingsdokumenten och däri angivna kvalificeringskrav får därmed konstateras vara utformade på ett så pass bristfälligt sätt att det inte

är möjligt att upprätthålla principerna om öppenhet och likabehandling under förfarandet. Enligt förvaltningsrättens bedömning har Sandvikenshus visat att det förelegat sakligt godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen. Det har inte framkommit att de grundläggande principerna i unionsrätten har åsidosatts genom beslutet. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

Förvaltningsrätten är inte behörig att pröva frågor om skadestånd (20 kap. 21 § LOU). Bolagets yrkande om skadestånd ska därför avvisas.

Hur man överklagar, se bilaga (FR-05).

Eva Karlsson Helghe
rådman



Hur man överklagar

FR-05

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

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

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.

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 rättstillämpningen.
- 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.