



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I GÖTEBORG**

Avd. 2

**DOM**  
2019-10-30  
Meddelad i Göteborg

Mål nr  
8380-19

**SÖKANDE**

Naturcentrum AB, 556294-9999

**MOTPART**

Lysekils kommun

**SAKEN**

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

KONKURRENSVERKET	
2019-10-30	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förordnar att Lysekils kommuns upphandling av Ramavtal konsulter för samhällsplanering B-2019-161 kategorin Naturinventeringar får avslutas först sedan rättelse skett genom ny utvärdering av anbud.

Dok.Id 645251

**Postadress**  
Box 53197  
400 15 Göteborg

**Besöksadress**  
Sten Sturegatan 14

**Telefon**  
031 - 732 70 00

**E-post:** [forvaltningsrattenigoteborg@dom.se](mailto:forvaltningsrattenigoteborg@dom.se)  
[www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se](http://www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se)

**Telefax**

-

**Expeditionstid**  
måndag–fredag  
08:00–16:00

## BAKGRUND

Lysekils kommun (kommunen) har genomfört en upphandling benämnd Ramavtal konsulter för samhällsplanering, B-2019-161. Upphandlingen omfattade tio olika kategorier, varav Naturinventeringar var en. Tilldelningsbeslut meddelades den 27 juni 2019. Av tilldelningsbeslutet framgår att Naturcentrum AB (Naturcentrum) rangordnas som trea inom kategorin naturinventeringar.

## YRKANDEN M.M.

- ✓ Naturcentrum har ansökt om överprövning vad gäller beslutet om tilldelning av kategorin naturinventering och anför bl.a. följande. Naturcentrums referenter var vidtalade, men det är omöjligt att kräva att dessa ska ligga online under en lång och odefinierad tidsperiod för att besvara frågor från kommunen. Kommunen har heller inte kontaktat den aktuella referenten via e-post. Kravet ligger på kommunen att anstränga sig för att nå referenten via i upphandlingen angivna medier (telefon *och* e-post). När Naturcentrum i efterhand kontaktat sin referent per e-post fick de ett omedelbart svar.
- Naturcentrum åberopar e-post-korrespondens med sin uppgivna referent.

Kommunen bestrider bifall till ansökan om överprövning och anför i huvudsak följande. Upphandlingen har genomförts i enlighet med LOU och de gemenskapsrättsliga principerna. Kommunen har försökt att nå angiven referensperson vid nio tillfällen och gjort ansträngningar för att nå referenspersonerna. För de referenspersoner som har haft sin telefon kopplad till telefonsvarare har referenstagaren lämnat meddelande med uppgifter om att ringa tillbaka till referenstagaren. – Kommunen åberopar dokument benämnt "Referenstagning för utvärdering".

## SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Prövningen i målet är begränsat till kategorin Naturinventeringar i upphandlingen Ramavtal konsulter för samhällsplanering, B-2019-161. Övriga kategorier i upphandlingen prövas således inte inom ramen för detta mål.

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).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i LOU 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 har gjorts (20 kap. 6 § LOU).

I upphandlingsdokumentets AUB.52 Värderingsgrunder vid utvärdering av anbud anges bl.a. följande:

”Anbudsgivaren har möjlighet att få ett lägre utvärderingspris genom att erhålla avdrag för arbetsmetod. Detta avdrag bestäms av hur väl anbudsgivarens arbetsmetod säkerställer att målet för tjänsten genomförande uppfylls [...].

För möjlighet att erhålla avdrag ska anbudsgivare ange tre olika referensuppdrag, per offererat område, där uppdragsgivarens kontaktpersoner i uppdragen kommer att svara på tre påståenden om leverantörens arbetsmetod.

[...] I anbudet angivna referenter kommer att kontaktas via e-post eller telefon.

En förutsättning för att erhålla avdrag är att referenterna är nåbara och godkänner att efterfrågade uppgifter lämnas. Anbudsgivaren ansvarar för att referenterna är tillfrågade och har godkänt att uppdragen åberopas. Om B efter totalt tre försök, via

mail och telefon, vid separata tillfällen inte kan nå referenten erhåller anbudsgivaren inget avdrag för denna referens.”

I upphandlingsdokumentet anges således att något avdrag för en referent inte kommer att göras vid utvärderingen om referenten inte kan nås efter tre försök vid separata tillfällen via e-post *och* telefon. Mot den bakgrunden och med hänsyn till de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna, framförallt transparensprincipen, borde således kommunen ha försökt kontakta den aktuella referensen på det sätt som kommunen har angett i upphandlingsdokumentet, dvs. såväl per e-post som telefon, innan tilldelningsbeslutet fattades. I av kommunen ingivet dokument ”Referenstagning för utvärdering” framgår telefonnummer till den aktuella referensen men däremot inte någon e-postadress. Av dokumentet framgår, som förvaltningsrätten tolkar det, att kontaktförsök har gjorts vid nio olika tillfällen utspritt på fem olika datum. Det framgår emellertid inte att kontaktförsök har gjorts på såväl e-post som telefon. Kommunen har heller inte invänt mot sökandens påstående att kommunen inte har kontaktat referenten via e-post.

Mot bakgrund av ovanstående är det inte visat annat än att kommunen i samband med referenstagning och utvärdering har frångått den beskrivning av referenstagningen som kommunen själv har angivit i upphandlingsdokumentet. Detta får anses ha lett till eller riskerat att leda till skada för Naturcentrum. Förvaltningsrätten bifaller därför ansökan och förordnar om rättelse på så sätt att kategori Naturinventeringar i den aktuella upphandlingen får avslutas först när rättelse har skett genom ny utvärdering.

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

Karin Hartmann

Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Pelle Schager Stubelius.



## 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 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](http://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.