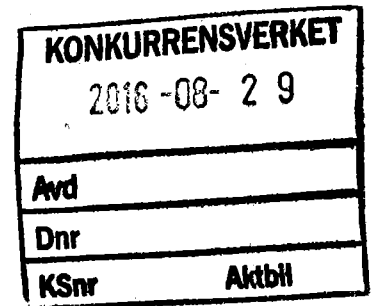




SÖKANDE

Fria Fönster i Örebro AB, 556858-5649
Stora Bryggans väg 30
610 31 Vikbolandet

Ombud: Anders Franzen
c/o Fria Fönster i Örebro AB
Stora Bryggans väg 30
610 31 Vikbolandet



MOTPART

AB Bostaden i Umeå, 556500-2408
Box 244
901 06 Umeå

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling - LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Husbyggnadsvaror HBV Förening (HBV) har genomfört en ramavtalsupphandling avseende köp av olika typer av fönster inklusive montering (Fönster 15-141 2016-2018).

AB Bostaden i Umeå (Bostaden) har härefter genomfört en förnyad konkurrensutsättning av ramavtalet avseende utbyte av alla fönster till kompositfönster med stålförstärkning i fem fastigheter på Hästskovägen, Umedalen. Efter prövning av inkomna anbud har Bostaden beslutat att anta Interoc Dörr & Fönster AB som leverantör.

Av handlingarna i målet framgår att tre anbud inkommit och utvärderats samt att Fria Fönster i Örebro AB lämnat högst pris av de tre anbudsgivarna. Tilldelningsgrund vid den förnyade konkurrensutsättningen är lägsta pris.

Fria Fönster i Örebro AB (Fria Fönster) har i ansökan till Förvaltningsrätten i Stockholm begärt överprövning av den förnyade konkurrensutsättningen.

Förvaltningsrätten i Stockholm har genom beslut den 2 juni 2016 överlämnat målet till Förvaltningsrätten i Umeå. Som skäl för beslutet anges bl.a. följande. Av aktuell avropsförfrågan respektive tilldelningsbeslut framgår att Bostaden i egenskap av beställare har genomfört ett avrop med förnyad konkurrensutsättning i enlighet med ramavtalet. Eftersom det är Bostaden som har genomfört det avrop från ramavtal som är i fråga för överprövning ska Bostaden vara motpart i målet. Bostaden har sitt säte i Umeå, som hör till Förvaltningsrätten i Umeås domkrets. Det är därför den domstolen som är behörig att handlägga målet.

Bostaden motsätter sig bifall till ansökan.

Fria Fönster har avstått från att bemöta vad som förts fram från Bostaden då man inte ser Bostaden som motpart i detta mål.

PARTERNAS ANFÖRANDEN

Fria Fönster anför i ansökan följande.

Produkten från antagen leverantör uppfyller inte kravspecifikationen enligt följande:

1. Enligt kravspecifikationen i ramavtal med HBV ska fönstren ha en karmbredd på minst 80 mm. Antagen leverantör har erbjudit 70 mm.
2. Enligt kravspecifikationen i avropsförfrågan från Bostaden ska fönstren ha lackade gångjärn. Antagen leverantör har lösa plasthylsor trots att det uttryckligen i avropsförfrågan står att det ej får förekomma.
3. Ljudkraven på 36 dB uppfylls inte heller. Enligt deras glasleverantör är det fysiskt omöjligt att uppnå ställda ljudkrav med erbjuden produkt från antagen leverantör.
4. Persiennerna har inte heller styrskenor som föreskrivs i avropsförfrågan.

Bostaden anför bl.a. följande.

Fria Fönster har angett HBV som part. Bostaden gör gällande att Bostaden är fel part, men kommer trots det att argumentera i sak.

Det har inte på något sätt visats att uppgifterna avseende Interoc Dörr & Fönster AB:s påstådda bristande kravuppfyllnad stämmer. Det krävs av den sökande vid ansökan om överprövning att denne kan visa att upphandlingsfel faktiskt begåtts av den upphandlande myndigheten. Det är leverantören som ansökt om överprövning som har bevisbördan för att upphandlingen har skett i strid mot LOU och att sökanden därför lidit eller riskerat att lida skada på grund därav (märk väl att Fria Fönster inte heller har uppgett vilken skada man lidit).

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

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. (1 kap. 9 § LOU)

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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. (16 kap. 6 § LOU)

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET


Förvaltningsrätten kan inledningsvis konstatera att det normalt sett ankommer på den sökande i ett upphandlingsmål att på ett klart och tydligt sätt ange vilka omständigheter talan grundas på (jfr RÅ 2009 ref. 69). För att en ansökan om överprövning ska kunna bifallas krävs vidare inte bara att felaktigheter konstaterats i upphandlingen utan även att den sökande lidit eller kunnat komma att lida skada till följd därav. Det ankommer på den sökande att visa att denne lidit eller kan komma att lida skada av den brist som påtalats (jfr HFD 2013 ref. 53).

Fria Fönster menar att det vinnande anbudet inte uppfyller samtliga krav i upphandlingen. Fria Fönster har dock inte visat, eller ens hävdat, att man lidit eller kunnat komma att lida skada till följd av påstådda felaktigheter i upphandlingen. Vidare framgår av handlingarna i målet att Fria Fönster lämnat högst anbudspris av de tre anbudsgivarna. Eftersom tilldelningsgrund var lägsta pris kan Fria Fönster därmed inte ha lidit eller kunnat komma att lida skada till följd av eventuella felaktigheter vid prövningen av anbudet från Interoc Dörr & Fönster AB.

På grund av det anförda saknas anledning att göra någon närmare prövning av påstådda brister. Härav följer att ansökan om överprövning ska avslås.

Förvaltningsrätten noterar att såväl Fria Fönster som Bostaden menar att Bostaden är fel motpart i målet. Eftersom det är Bostaden som i egenskap av beställare genomfört den förnyade konkurrensutsättningen och kommer att teckna avtal med vinnande anbudsgivare är det, i enlighet med Förvaltningsrätten i Stockholms beslut, också Bostaden som ska vara motpart i målet.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1C LOU)



Björn Johansson
Lagman

Målet har föredragits av Christina Röckner.



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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.