



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I MALMÖ**  
 Avdelning 1

**DOM**  
 2017-03-17  
 Meddelad i Malmö

Mål nr  
 1762-17

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2017-03-20	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**KLAGANDE**

Temagruppen Sverige AB, 556105-8131  
 Box 237  
 751 05 Uppsala

**MOTPART**

Malmö stad  
 205 80 Malmö

**SAKEN**

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

---

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår Temagruppen Sverige AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

---

### **BAKGRUND**

Malmö stad genomför en upphandling av ramavtal för landskapsarkitekter. Enligt tilldelningsbeslutet har Stad & Landskap, Landskapsgruppen, SWECO och Tengbomsgruppen tilldelats kontrakt. Temagruppen i Sverige AB:s (Temagruppen) anbud har förkastats med hänvisning till att kravet i punkt AUB. 51 i förfrågningsunderlaget inte uppfyllts.

### **YRKANDE OCH INSTÄLLNING**

Temagruppen ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta om ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU och förordna rättelse på så sätt att förnyad anbudsutvärdering ska genomföras där Temagruppens anbud ska tas upp till utvärdering. Som grund för sin talan anför Temagruppen bl.a. följande. Vid referenstagningen har Malmö stad uppfattat att en av de offererade arkitekterna inte haft någon framträdande roll i ett av referensprojektet. Detta är felaktigt. Referenspersonen har aldrig diskuterat arkitekten roll med referenstagaren. Det finns inget avtal med Temagruppen och referentens organisation som visar att arkitekten haft någon annan roll än uppdragsansvarig arkitekt.

Malmö stad anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Malmö stad har genomfört referenstagnning i enlighet med förfrågningsunderlaget. Referenstagnningen har genomförts av tredje part. Referenstagaren har omedelbart antecknat vad referensen uppgett samt förvissat sig om att referenstagaren uppfattat informationen korrekt. Vid referenstagnningen har det framkommit att en av de offererade arkitekterna inte uppfyller skräven i förfrågningsunderlaget. Eftersom Temagruppen inte uppfyller det obligatoriska kravet har Malmö stad gjort rätt som inte tagit upp Temagruppens anbud till utvärdering.

## SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

### *Tillämpliga bestämmelser m.m.*

I målet är lagen (2007:1091) om offentlig upphandling tillämplig, se punkten 4 i övergångsbestämmelserna till lagen (2016:1145) om offentlig upphandling.

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

I punkt AUB.51 i förfrågningsunderlaget anges bl. a. att anbudsgivare ska lämna uppgift om referensuppdrag för offererad arkitekt. För att referensuppdrag ska accepteras krävas att landskaparkitekten varit handläggande arkitekt för det aktuella uppdraget och inte enbart biträtt eller gjort mindre insatser i projektet. Vidare framgår det att beställaren kommer att kontakta referenspersonerna inom ramen för utvärderingen. Av AUB. 52 i förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivaren ansvarar för att referenserna är vidtalade om att referenstaging kommer att ske.

### *Förvaltningsrättens bedömning*

Det uppställda kravet att lämna uppgift om referensuppdrag utgör ett så kallat ska-krav. Potentiella anbudsgivare ska kunna utgå från att kravet är så

viktigt att den som inte uppfyller kravet avstår från att lämna anbud. I enlighet med likabehandlingsprincipen får den upphandlande myndigheten därför inte efterge eller bortse från de ska-krav som uppställts i förfrågningsunderlaget. Det är den som söker om ingripande som har att visa att det föreligger skäl att ingripa i upphandlingen.

Malmö stad har uppgett att man har varit i kontakt med en av referenserna och att denna person angett att den offererade arkitekten från Temagruppen inte hade haft en framträdande roll i det åberopade projektet. En anteckning av samtalet har gjorts. Enligt förvaltningsrättens mening har Temagruppen enbart genom sitt påstående att referenspersonen inte diskuterat arkitektens roll inte visat att ska-kravet är uppfyllt.

Mot bakgrund av det anförda finner förvaltningsrätten därför att Temagruppen inte förmått visa att kommunen brustit mot bestämmelserna i LOU. Det finns därmed inte skäl för ingripande enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU. Temagruppens ansökan härom ska därför avslås.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (DV3109/1B LOU)



Mattias Steen

Ulrika Skogler har föredragit målet



# SVERIGES DOMSTOLAR

## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 nå 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.

