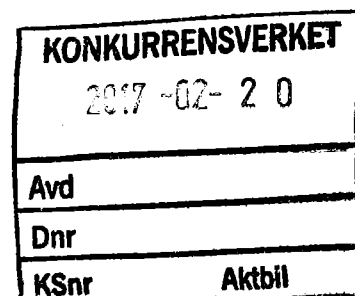




FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Föredraganden
 Elisabet Heimer

DOM
 2017-02-20
 Meddelad i Falun

Mål nr
 5489-16



SÖKANDE

Didriksen Fina Hus AB, 556744-6918

Ombud: advokaten Ronny Henning
 Advokatfirman Henning AB
 Kungsgatan 12
 753 32 Uppsala

MOTPART

AB Bollnäs bostäder, 556060-3176

Ombud: Advokaterna Per-Ola Bergqvist och Christoffer Löfquist
 Foyen Advokatfirma KB
 Södergatan 28
 211 34 Malmö

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 184062

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

023-383 00 80

Expeditionstid

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

YRKANDEN M.M.

AB Bollnäs bostäder (Bollnäs bostäder) upphandlar ”Byte av fönster och tilläggsisolering av väggar” genom förenklat förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattades den 6 december 2016.

Didriksen Fina Hus AB (Didriksen Fina Hus) ansöker om överprövning. Bolaget yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas, innebärande att anbudet från vinnande leverantör förkastas, och i andra hand att upphandlingen ska göras om.

Bollnäs bostäder bestrider bifall till ansökan.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förutsättningar för förvaltningsrättens prövning

Bestämmelser om hur offentliga upphandlingar ska genomföras finns i den numera upphävda lagen (2007:1091) om offentlig upphandling och i den nu gällande lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Enligt övergångsbestämmelser till den nu gällande lagen ska den upphävda lagen tillämpas för sådan upphandling som har påbörjats före ikraftträdandet.

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Didriksen Fina Hus anfört är visat att Bollnäs bostäder brutit mot någon av de grundläggande principerna eller annan bestämmelse i LOU och detta medfört att Didriksen Fina Hus lidit eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

Vad parterna anför

Didriksen Fina Hus anför bl.a. följande. Ett obligatoriskt krav i upphandlingen är att det till anbudena ska bifogas minst tre relevanta referenser för arbetsledaren i projektet, det framgår av förfrågningsunderlaget punkten AFB.31. Bollnäs bostäder har tillhandahållit blanketter som referenserna ska redovisas i. Utformningen av frågorna i blanketten visar att referenserna ska avse genomförda projekt, inte pågående. Blankettens frågor och att det i förfrågningsunderlaget inte anges att referenserna får avse pågående uppdrag ger klart och tydligt uttryck för att referenser avseende pågående uppdrag inte är relevanta referenser. Den vinnande leverantören har inte uppfyllt alla obligatoriska krav eftersom den lämnade tre referensblanketter varav en avser ett ännu inte genomfört projekt. Referensblanketten avseende det pågående uppdraget har fyllts i av Bollnäs bostäder. Om en upphandlande myndighet först utformar en blankett med ett antal frågor som inte går att besvara om referensprojektet är pågående för att sedan ändå ge full poäng strider det mot 1 kap. 9 § LOU. Genom att anta den vinnande leverantörens anbud trots att det inte uppfyller alla obligatoriska krav har Bollnäs bostäder inte behandlat anbudsgivarna lika. Bollnäs bostäder har inte heller öppet redovisat att man avsåg att frånga krav i förfrågningsunderlaget. Bollnäs bostäder har därmed brutit mot både likabehandlings- och transparensprincipen. Didriksen Fina Hus har lidit skada till följd av Bollnäs bostäders brott mot principerna.

Bollnäs bostäder anför bl.a. följande. De tre anbudena som inkommit är kompletta och uppfyller samtliga krav. Av förfrågningsunderlaget framgår tydligt vilka krav som uppställs samt hur anbudena ska utvärderas. Bollnäs bostäder har inte gjort avsteg från detta. Det framgår klart och tydligt av förfrågningsunderlaget att Bollnäs bostäder inte har ställt krav på att endast färdigställda entreprenader kan användas som referensobjekt. Av förfrågningsunderlaget punkten AFB.52 framgår endast att anbudsgivaren ska

redovisa minst tre referensprojekt. I formuläret referensfrågor har det inte ställts krav på att referensprojekten ska vara färdigställda entreprenader. Ordet genomfört ger inte stöd för att det bara är färdigställda entreprenader som får åberopas. Det har inte ställts några krav i punkterna AFB.31, AFB.52 eller AFB.53, anbudsformuläret eller referensfrågor som medför att det inte skulle vara möjligt att åberopa pågående entreprenader som referens. Det föreligger således inget hinder mot att en anbudsgivare anger pågående referensprojekt. Likabehandlings- och transparensprincipen kan omöjligen ha överträtts. Ett av den vinnande leverantörens referensprojekt är pågående och det kan accepteras. I det referensprojektet var vissa entreprenadarbeten och etapper genomförda så det råder inget tvivel om att entreprenaden hade genomförts i sådan omfattning att referensfrågorna kunde besvaras.

Förvaltningsrättens bedömning

Av förfrågningsunderlaget punkten AFB.31 framgår bl.a. att det till anbud ska bifogas minst tre relevanta referenser för arbetsledaren i projektet med kontaktpersoner och telefonnummer. Av förfrågningsunderlaget punkten AFB.52 framgår bl.a. att anbudsgivaren ska redovisa minst tre referensprojekt.

Det språkliga utformningen av kraven i förfrågningsunderlaget kan enligt förvaltningsrättens mening inte uppfattas så att referenser avseende pågående entreprenader är uteslutna. Vid tolkningen bör även frågorna i referensblanketten beaktas. Inte heller dessa ger dock något entydigt besked. Att vissa av frågorna stämmer något bättre på avslutade än oavslutade entreprenader kan inte ges någon avgörande betydelse. Inte heller i övrigt har Didriksen Fina Hus visat att Bollnäs bostäder har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Lennart Andersson
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 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.

