



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 2

DOM
2016-02-05
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
13188-15

SÖKANDE

Creacon Halmstads Konsultaktiebolag, 556094-9934
Hertig Johans gata 16
541 30 Skövde

Ombud: Lennart Axelsson
adress som ovan

MOTPART

Västra Götalandsregionen
(Västfastigheter)

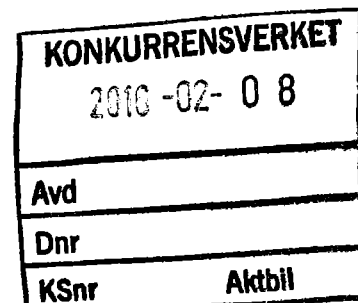
Ombud: Linda Stalfors
Regionkansliet
Regionens Hus
462 80 Vänersborg

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.



Dok.Id 388011

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Västra Götalandsregionen, Västfastigheter (fortsättningsvis Västfastigheter) har genomfört upphandlingen *Ramavtal 2016 Tekniska konsulttjänster*, dnr FAST 274-2015.

Tilldelningsbeslut meddelades den 23 november 2015 med avtalsspärr till och med den 3 december 2015.

YRKANDEN M.M.

Creacon Halmstads Konsultaktiebolag (bolaget) ansöker om överprövning och får förstås yrka att förvaltningsrätten ska förordna om rättelse på så sätt att en ny utvärdering ska göras, där även bolagets anbud ska ingå. Bolaget anför följande till stöd för sin ansökan. Bolagets anbud har förkastats på grund av att det inte uppfyllt ett skallkrav. Det uppställda skallkravet är ”Anbudsgivaren skall uppfylla/ange de antal referensprojekt samt uppfylla ställda krav enligt respektive anbudsformulär per teknikområde ... ” (anbudsformuläret sid 10) och ”referensprojekten skall vara slutförda under perioden 2010–2015 ...” (anbudsformuläret sid 11). Ovanstående bevis på teknisk kapacitet för tjänster finns inte uppräknade i LOU 11 kap. 11 § bland de sätt på vilka teknisk kapacitet får styrkas.

Västfastigheter anser att ansökan ska avslås och anför följande. Bolaget anför att det krav som ställts, vad gäller inom vilken tid ett referensprojekt ska ha avslutats, inte har stöd i 11 kap. 11 § LOU. I paragrafens andra stycke punkterna 1 och 2 uttrycks just ett sådant bevis som *Västfastigheter* efterfrågat. Eftersom bolaget har åberopat ett referensprojekt som varit *äldre än fem år* har detta inte kunnat beaktas. Inte heller har bolaget kunnat åberopa sin tekniska och yrkesmässiga kapacitet på återstående referensprojekt då dessa inte uppfyller kraven avseende att *minst två av projekten ska avse vårdlokaler*. Med hänsyn till att bolaget inte har uppfyllt kraven har det inte kunnat

kvalificeras till utvärdering. Västfastigheter har därmed inte agerat i strid med LOU och bolaget har inte heller lidit någon skada.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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 brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU 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 § första stycket LOU).

Den upphandlande myndigheten ska i annonsen om upphandling eller i inbjudan att lämna anbud ange på vilket eller vilka av de sätt som anges i andra stycket som en leverantör ska styrka sin tekniska kapacitet.

Den tekniska kapaciteten får styrkas endast på ett eller flera av följande sätt:

1. genom en förteckning över slutförda byggtreprenader under de fem senaste åren, åtföljd av intyg om att de viktigaste byggtreprenaderna utförts på ett tillfredsställande sätt med uppgift om värde, tidpunkt och plats för byggtreprenaderna och huruvida de utfördes enligt gängse branschnormer och slutfördes på ett korrekt sätt,
2. genom en förteckning över de viktigaste varuleveranser eller tjänster som utförts under de tre senaste åren med uppgift om värde och tidpunkt samt huruvida det varit fråga om privata eller offentliga mottagare,

[---]

(11 kap. 11 § första stycket samt andra stycket första och andra punkten LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Upphandlingen avser tekniska konsulttjänster inom ett antal olika geografiska områden. Frågan i målet är om Västfastigheter haft rätt att utesluta bolaget i kvalificeringsfasen, vilket fått till följd att bolagets anbud inte utvärderats. I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Bolaget har anfört att det krav på bevis som ställts, vad gäller inom vilken tid ett referensprojekt ska ha avslutats, inte har stöd i 11 kap. 11 § LOU. Västfastigheter har mot denna invändning hänvisat till att paragrafen anger en tidsperiod om *tre år* men att det i förfrågningsunderlaget uppställda kravet har utvidgats till att omfatta referensobjekt *fem år* tillbaka i tiden, vilket således är mer generöst än vad som föreskrivs i 11 kap. 11 §. Förvaltningsrätten delar den uppfattningen. Vidare framgår att bolaget har åberopat referensprojekt som varit äldre än fem år och som därför inte kunnat beaktas.

Med hänsyn till att bolaget redan i denna del inte har uppfyllt uppställda krav och att det inte är visat att kraven strider mot någon bestämmelse i LOU, har bolaget inte kvalificerat sig för att gå vidare till utvärderingsfasen. Västfastigheter har således inte agerat i strid med LOU på ett sätt som medfört att bolaget riskerat att lida någon skada. Bolagets ansökan ska därmed avslås.

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



Karin Johansson

Rådman

Föredragande i målet har varit M Georgsson.



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 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.