



SÖKANDE

Agio System och Kompetens i Skandinavien AB, 556650-2968
Varvsgatan 41
972 32 Luleå

MOTPART

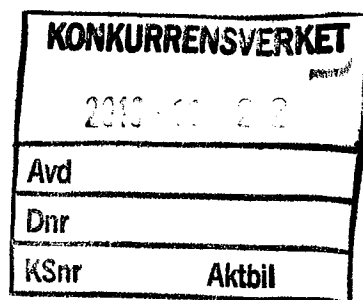
Trafikverket
781 89 Borlänge

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet.



YRKANDEN M.M.

Trafikverket genomför, genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU), en upphandling av konsulttjänster inom dokument och ärendehantering (CTM id: 181946). Trafikverket beslutade den 16 oktober 2018 att avbryta upphandlingen. Som skäl för beslutet angavs i korthet att ingen av anbudsgivarna uppfyller samtliga ställda krav och villkor för kvalificering.

Agio System och Kompetens i Skandinavien AB (Agio) ansöker om överprövning av avbrytandebeslutet och yrkar att beslutet upphävs och att upphandlingen rättas på så sätt att Agio tilldelas kontraktet. Agio anför till stöd för sin ansökan i huvudsak följande. Agios anbud är korrekt och uppfyller samtliga ställda krav och villkor för kvalificering. Trafikverket har inte begärt in någon dokumentation från Agio som kunde verifiera kravuppfyllelsen i enlighet med vad som anges i AUB.51322. Avbrytandebeslutet är fattat på felaktig grund och ska därför upphävas.

Trafikverket bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande till stöd för sin inställning. Trafikverket har i upphandlingsdokumenten informerat om att anbuden kommer att utvärderas innan anbudsgivaren kontrolleras mot uteslutningsgrunder och kvalificeringskrav och att detta innebär att intyg och andra skriftliga bevis som efterfrågas i dessa delar inte behöver bifogas anbud utan ska inges på beställarens begäran (AUB.51). Agio valde trots detta att lämna in begärda bevis tillsammans med sitt anbud, varför det saknades anledning för Trafikverket att begära in bevisen på nytt. Redan inlämnade bevis kan inte ersättas av andra eller ändras. Av den bevisning som Agio lämnade in framgår inte att kraven enligt AUB.51322 på dokumenterad erfarenhet hos personalresurser från att leda förvaltningsarbete styrt enligt förvaltningsmodellen PM3 eller motsvarande uppfylls. Det andra anbudet som lämnades in i upphandlingen hade bl.a. samma brist som Agios anbud. En begäran om komplettering av bevis från

enbart Agio hade stridit mot likabehandlingsprincipen. Därtill kan tilläggas att Trafikverket inte prövade Agios anbud mot övriga kvalificeringskrav och uteslutningsgrunder eftersom verket konstaterat att erfarenhetskravet inte uppfylldes. Om Trafikverket hade begärt kompletteringar och förtydliganden från de båda anbudsgivarna och dessa hade lyckats visa att kraven är uppfyllda, hade den andre anbudsgivaren dessutom ändå vunnit upphandlingen utifrån lägsta pris. För det fall att enbart Agio skulle anses uppfylla kraven i den aktuella upphandlingen har Trafikverket ändå möjlighet att i den uppkomna situationen avbryta upphandlingen p.g.a. bristande konkurrens. Agios anbud är vidare mycket dyrare än det andra anbudet i upphandlingen och verket skulle med flera lämnade godkända anbud ha möjlighet att anta ett betydligt lägre anbud.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Rättslig reglering

Av EU-domstolens praxis framgår att en upphandlande myndighet inte har någon skyldighet att fullfölja en påbörjad upphandling (mål C-92/00 HI punkterna 40 och 41). Rätten att avbryta en upphandling begränsas inte till undantagsfall eller när det föreligger allvarliga omständigheter (mål C-27/98 Fracasso och Leitschutz, punkterna 23 och 25). Ett beslut att avbryta en upphandling måste dock vila på sakliga godtagbara skäl, det får inte vara godtyckligt och det måste följa de grundläggande bestämmelserna i fördraget (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 43). Det är den upphandlande myndigheten som har att visa att det förelegat sakligt godtagbara skäl för avbrytandet.

Den omständigheten att endast ett anbud återstår, dvs. bristande konkurrens, har i praxis ansetts utgöra ett sakligt godtagbart skäl för att avbryta en upphandling (jfr mål C-27/98 Fracasso och Leitschutz och RÅ 2008 ref. 35).

Förvaltningsrättens bedömning

Av utredningen i målet framgår att det inkommit två anbud i upphandlingen. Trafikverket har oemotsagt uppgett att även det till Agios konkurrerande anbudet brister i förhållande till bl.a. kvalificeringskravet i AUB.51322. När endast ett anbud återstår i en upphandling finns det ingen möjlighet för den upphandlande myndigheten att jämföra olika anbud och utnyttja den konkurrens som finns på marknaden. Huvudregeln är därför att det i en sådan situation finns sakligt godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen eftersom konkurrensen är bristande. Enligt förvaltningsrätten har det i målet inte framkommit några skäl som ger anledning att frångå denna huvudregel. Av det sagda följer att Trafikverket i detta fall har haft sakligt godtagbart skäl att avbryta sin upphandling, oavsett om Agios anbud skulle anses uppfylla samtliga ställda krav i upphandlingen. Vad som framkommit i målet indikerar enligt förvaltningsrättens mening inte heller att de grundläggande principerna i unionsrätten skulle ha åsidosatts genom beslutet. Agios ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05).

Hanna Berglund
rådman



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

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.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den 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 för överklagande är en 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.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

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 rättstillämpningen.
- 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.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorena, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.