



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

DOM
2017-03-01
Meddelad i Uppsala

Mål nr
6711-16 E
Enhet 1

SÖKANDE

Nordisk Hiss AB, 556245-5179
Box 1922
581 73 Linköping

MOTPARTER

1. Arboga kommun
2. ArbogaBostäder AB, 556824-8917
3. KBAB Service AB, 556033-7452
4. Kommunfastigheter i Arboga AB, 556824-8925
5. Kungsörs Fastighets AB, 556049-6464
6. Kungsörs KommunTeknik AB, 556455-0910
7. Köpings Bostads AB, 556189-1739
8. Surahammarshus Förvaltnings AB, 556373-8250
9. Surahammars kommun

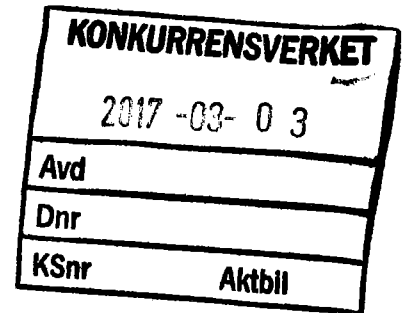
Ombud för 1-9:
Västra Mälardalens Kommunalförbund
731 85 Köping

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Nordisk Hiss AB:s ansökan om överprövning.



BAKGRUND

Arboga kommun, Arboga Bostäder AB, KBAB Service AB, Kommunfastigheter i Arboga AB, Kungsörs Fastighets AB, Kungsörs KommunTeknik AB, Köpings Bostads AB, Surahammarshus Förvaltnings AB och Surahammars kommun (upphandlande myndigheter) genomför en upphandling av hisservice. Nordisk Hiss AB lämnade anbud i upphandlingen. I tilldelningsbeslutet daterat den 21 december 2016 antog upphandlande myndigheter anbudet från SCT Hiss AB. I underlaget för upphandlingsbeslutet anges att Nordisk Hiss AB placerades på andra plats av fem inlämnade anbud.

YRKANDEN M.M.

Nordisk Hiss AB (bolaget) yrkar i sin ansökan i första hand att rättelse ska göras och att upphandlingen får avslutas först efter rättelse gjorts. I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen ska göras om.

Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. Upphandlande myndigheter har brutit mot bestämmelser i LOU vilket innebär att bolaget har lidit ekonomisk skada till följd av att kontraktet inte tilldelats bolaget trots att det var det mest ekonomiskt optimala och korrekta anbudet. Det vinnande anbudet är inte komplett ifyllt under punkten 2.1.3 (Anbudsgivare intygar att denne accepterat förfarandet?) samt (Åvser anbudsgivaren att anlita garant för att uppfylla ovan ställda krav?). Dessa skall-krav är skäl till att förkasta anbudet från SCT Hiss AB och bolagets anbud som då blir lägst antas. Det korrekta hade varit att begära komplettering från SCT Hiss AB avseende angivna brist. Detta gjordes emellertid inte och ska därför diskvalificeras på grund av upphandlande myndigheter. Detta för att upprätthålla trovärdigheten för offentlig upphandling och generellt hjälpa upphandlande myndigheter som fattar felaktiga beslut. Överprövningen torde leda till att

SCT Hiss AB:s anbud förkastas av förvaltningsrätten och att tilldelningsbeslutet rätteligen ges till bolaget.

De upphandlande myndigheterna motsätter sig bifall till ansökan och anför i huvudsak följande till stöd för sin inställning. Av förfrågningsunderlaget kan slutsatsen dras att man som anbudsgivare bör använda sig av det bifogade anbudsformuläret. Detta är dock inget absolut krav. Huvudsaken är att man bifogar begärda handlingar samt uppfyller de ställda kraven. SCT Hiss AB:s ekonomiska ställning har kontrollerats och beställaren har därmed funnit att man uppfyller de ställda kraven. Beställaren har även kontrollerat SCT Hiss AB:s anbud i övrigt och därvid funnit att man uppfyller övrigt ställda krav. Förutsättningar för att diskvalificera SCT Hiss AB:s anbud saknas.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Den aktuella upphandlingen påbörjades innan nu gällande lag (2016:1145) om offentlig upphandling trädde i kraft den 1 januari 2017. Den numera upphävda lagen (2007:1091) om offentlig upphandling gäller dock fortfarande för sådan upphandling som påbörjats före ikraftträdandet och ska därmed tillämpas i detta mål.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska en upphandlande myndighet behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Av likabehandlingsprincipen som uttrycks i bestämmelsen följer att den upphandlande myndigheten inte får efterge eller bortse från sådana obligatoriska krav, s.k. skall-krav, som uppställs i förfrågningsunderlaget.

Enligt 16 kap. 6 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts, om den upphandlande

myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantörer har lidit skada eller kan komma att lida skada.

I mål om offentlig upphandling grundar rätten sin prövning på de omständigheter som sökanden har åberopat (RÅ 2009 ref. 69). Frågan i målet är därför om det föreligger skäl för ingripande enligt LOU på de grunder bolaget anfört.

Bolaget gör gällande att anbudet från SCT Hiss AB inte är komplett ifyllt under punkten 2.1.3. på två ställen och att SCT Hiss AB:s anbud därför borde ha diskvalificerats.

I förfrågningsunderlaget anges under punkten 2.2 att anbudsgivaren förväntas använda anbudsformuläret. I anbudsformuläret tillhörande förfrågningsformuläret anges bl.a. följande under rubriken 2.1.3 Ekonomisk och finansiell ställning.

Anbudsgivaren ska ha en för uppdraget stabil ekonomisk bas och ska ha tillräcklig finansiell och ekonomisk ställning för att kunna utföra uppdraget och uppfylla ett långsiktigt åtagande. För att verifiera ovanstående kommer beställaren att utföra kontroll genom kreditupplysningsföretag Svensk Handelstidning Justitia. Anbudsgivaren ska vid beställarens inhämtande av kreditupplysning via kreditupplysningsföretaget erhålla lägst kreditnivå A. I de fall en leverantörs ekonomiska ställning garanteras av moderbolag eller annan garant ska intyg om detta bifogas anbudet och vara undertecknad av behörig företrädare för moderbolaget/garanten.

Längst ner under rubriken finns två frågor som bolaget hänvisar till i sin överklagan samt rutor där anbudsgivare kan kryssa för ja eller nej. Frågorna har följande lydelse:

Anbudsgivaren intygar att denne accepterat förfarandet?
Avser anbudsgivaren att anlita garant för att uppfylla ovan ställda krav?

Förvaltningsrätten konstaterar att SCT Hiss AB i sitt anbud inte har kryssat i något svar på de här två frågorna.

En upphandlande myndighet är fri att fastställa vilka krav man önskar så länge kraven inte står i strid med de grundläggande principerna för upphandlingsförfarandet. Skall-krav är obligatoriska krav som måste vara uppfyllda för att ett anbud ska kunna tas upp till utvärdering. Samtliga krav som uppställs i en upphandling utgör emellertid inte skall-krav.

Enligt förvaltningsrättens mening framgår det inte av frågornas formulering eller av förfrågningsunderlaget i övrigt att svaret på de två frågorna under rubriken 2.1.3 i anbudsformuläret ska fyllas i för att anbudet ska utvärderas. Det kan således inte tolkas som ett skall-krav att svara på frågorna. Att SCT Hiss AB har underlåtit att ange svar på frågorna kan vid detta förhållande inte innebära att SCT Hiss AB:s anbud ska uteslutas från utvärderingen. Mot bakgrund härav finner förvaltningsrätten att Nordisk Hiss AB inte har visat att de upphandlande myndigheterna brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i nämnda lag. Det saknas därmed skäl för åtgärder enligt LOU på den grund som bolaget anfört. Ansökan ska således avslås.

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



Per-Erik Nistér

f.d. rådman

Målet har handlagts av förvaltningsrättsnotarien Johanna Cervin-Ellqvist.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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