



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Föredragande
Matilda Ståhl

DOM
2019-03-11
Meddelad i Falun

Mål nr
687-19

SÖKANDE

J.S Bygg & Entreprenad AB, 559128-1760
c/o Kulbay
Tempelriddarvägen 25
127 60 Skärholmen

MOTPART

Kopparstaden AB, 556049-4865
Box 1985
791 19 Falun

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-03-11	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 244852

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45 S-791 21 Falun	Kullen 4	023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	023-383 00 80	måndag–fredag 08:00–12:00 13:00–16:00

YRKANDEN M.M.

Kopparstaden AB genomför en upphandling avseende renovering av husgrunder m.m. i Svärdsjö (dnr A2018-4246). Upphandlingen sker genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. J.S Bygg och Entreprenad AB (J.S) drog den 7 februari 2019 tillbaka sitt anbud. K-Mark i Dalarna AB (K-Mark) tilldelades kontraktet.

JS yrkar att upphandlingen rättas på så sätt att kontraktet tilldelas BJ Markbyggnads AB (BJ), som också har lämnat anbud i upphandlingen. Alternativt yrkas att upphandlingen görs om i sin helhet. JS anför i huvudsak att man upplevde att Kopparstaden hade en ogrundad ovilja mot att bolaget skulle genomföra entreprenaden. När JS därför avböjde fortsatt deltagande i anbudsprövningen skulle BJ rätteligen ha tilldelats kontraktet. Detta eftersom K-Mark inte har godkänd kreditstatus och därför inte uppfyller kriteriet avseende ekonomisk ställning. JS skriver vidare att K-Mark enligt hörsägen har arbetat som konsult åt Kopparstaden, vilket skulle innebära en jävsituation.

Kopparstaden bestrider JS:s ansökan och anför i huvudsak följande. Kopparstaden har begärt förtydligande och komplettering av JS:s anbud för att verifiera att bolaget uppfyller de krav som ställts i upphandlingen. Någon ovilja att tilldela bolaget kontraktet har man inte haft. Kopparstaden har kontrollerat och prövat K-Mark och dess anbud. Upphandlingen har genomförts i enlighet med LOU. JS har inte påstått eller försökt visa att bolaget har lidit skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens bedömning

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter denne grundar sin talan på (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69). Av 20 kap. 6 § LOU följer att det

förvaltningsrätten i detta mål har att pröva är om det på grundval av vad JS har anfört är visat att Kopparstaden brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att JS har lidit eller kan komma att lida skada. De grundläggande principerna framgår av 4 kap. 1 § LOU och innebär att upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Ogrundad ovilja

JS - som får anses taleberättigad i målet - har anfört att bolaget valt att dra tillbaka sitt anbud eftersom man upplevt en ogrundad ovilja från Kopparstaden mot att bolaget skulle genomföra entreprenaden. Kopparstaden menar för sin del att man har ställt frågor till JS för att säkerställa att bolaget uppfyller kraven i upphandlingen och eftersom bolagets anbudspris förefallit onormalt lågt.

Förvaltningsrätten anser inte att de omständigheter som JS i nu aktuellt hänseende i allmänna ordalag har hänvisat är sådana att bolaget kan anses ha visat att Kopparstaden har agerat i strid med de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU.

Ekonomisk ställning

I punkt AFB.52 i upphandlingsdokumenten anges bl.a. följande.

AFB.52 Prövning av anbudsgivares lämplighet

A. EKONOMISK STÄLLNING

Anbudsgivaren ska ha en stabil ekonomisk ställning för aktuellt uppdrag.
Anbudsgivaren ska ha minst inneha riskklass/rating "Kreditvärdig", "A", "riskklass 3" eller motsvarande enligt Kreditupplysningsföretags ranking.



B kontrollerar anbudsgivarens ekonomiska ställning via Bisnode Kredit AB.

JS har gjort gällande att K-Mark inte har godkänd kreditstatus och hänvisat till omdömen av UC. Kopparstaden har dock oemotsagt uppgett att kontroller av K-Marks ekonomiska ställning via Bisnode har uppvisat rating 5. Vid sådant förhållande har enligt förvaltningsrättens mening inte framkommit annat än att JS uppfyller de krav på stabil ekonomisk ställning som Kopparstaden valt att ställa i upphandlingen.

Jäv

JS uppger sig genom hörsägen ha fått påtalat att K-Mark har arbetat som konsult åt Kopparstaden.

När det gäller påståenden om jäv vid offentlig upphandling har EU-domstolen i en viss situation gjort följande uttalanden. Om en anbudsgivare som inte tilldelats kontrakt lägger fram objektiva omständigheter som medför att opartiskheten hos en av de upphandlande myndigheternas experter kan ifrågasättas, ankommer det på den upphandlande myndigheten att undersöka samtliga relevanta omständigheter som legat till grund för kontraktstilldelningsbeslutet för att förhindra och upptäcka intressekonflikter samt att åtgärda dessa. Vid prövningen av ett överklagande med yrkande om att tilldelningsbeslutet ska upphävas på grund av att experterna varit partiska, kan det inte krävas att den anbudsgivare som inte tilldelats kontraktet ska visa att dessa experter faktiskt har agerat partiskt. Det är i princip i nationell rätt som det ska fastställas om och i vilken utsträckning de behöriga administrativa prövningsorganen och domstolarna ska beakta den omständigheten att en eventuell partiskhet hos experterna har påverkat eller inte påverkat tilldelningsbeslutet (se EU-domstolens dom i mål C-538/13 eVigilo Ltd punkterna 44 och 47).

Enligt förvaltningsrättens mening har JS i detta mål inte lagt fram objektiva omständigheter som medför att opartiskhet hos Kopparstaden kan ifrågasättas.

Sammanfattning

På grund av det anförda kommer förvaltningsrätten fram till att det inte finns skäl för ingripande enligt LOU med anledning av det som JS har anfört i målet. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Lenart Andersson
rådman



Hur man överklagar

FR-05

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

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

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.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma 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 infaller på en lördag, söndag eller 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.

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

