



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2017-05-02
Meddelad i Linköping

Mål nr
2143-17, 2146-17,
2149-17, 2153-17,
2154-17, 2157-16,
2159-17

SÖKANDE

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

MOTPART

1. Kommunalförbundet Fjärde Storstadsregionen, Upphandlingscenter, 222000-2527
2. Norrköping Norrevo Fastigheter AB, 559028-5747
3. Norrköping Vatten och Avfall AB, 556526-9445
4. Valdermarsviks kommun, 212000-0431
5. Söderköpings kommun, 212000-0464
6. Ramunderstaden AB, 556450-5898
7. Åtvidabergs kommun, 212000-0415

KONKURRENSVERKET	
2018-05-28	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Ombud för 2–7: Clifford Landin
Upphandlingscenter
Slottsgatan 118
602 22 Norrköping

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 285328

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00
E-post: forvaltningsrattenilinkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenilinkoping.domstol.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

ANSÖKAN M.M.

Upphandlingscenter har på uppdrag av ovan angivna motparter och för Norrköpings kommuns räkning genomfört Ramavtalsupphandling av service och underhåll av hissar och motordrivna portar (dnr UH-2015-58) genom öppet förfarande enligt LOU. Nordisk Hiss AB (Bolaget) har lämnat anbud i upphandlingen. Upphandlingscenter har den 21 mars 2017 beslutat att avbryta upphandlingen. Som skäl för beslutet anges att inga giltiga anbud finns i upphandlingen.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen.

Upphandlingscenter yrkar att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA HAR ANFÖRT**Bolaget**

Bolagets anbud har varit korrekt. Upphandlingscenter har brutit mot LOU genom att inte tilldela Bolaget kontraktet. Bolaget har till följd av detta lidit skada.

Kravet i AFB.52 på ett avslutat uppdrag under de senaste tre åren är lite märkligt. Bolaget har presenterat två referensuppdrag utförda under de senaste tre åren och angett start för minst ett avslutat. Av referensuppdraget avseende Strängnäs Fastighets AB framgår att genomförandeperioden är ”2007-11-01–Tills vidare, Pågående avtal”. Komplettering avseende Bolagets avtal görs. Ramavtal får enligt LOU inte gälla längre än fyra år. Ett sedan 2007 pågående avtal som är uppdelat och flera gånger upphandlat uppfyller kravet.

Upphandlingscenter

Upphandlingen har avbrutits, eftersom det inte funnits några giltiga anbud.

Anbudsgivare ska styrka uppfyllelse av kvalificeringskravet i AFB.52. Anbudsgivare ska bl.a. ange genomförandeperiod.

I referensuppdraget med Strängnäs Fastighets AB har Bolaget angett ”2007-11-01–Tills vidare, Pågående avtal”. I referensuppdraget med Fastighets AB L E Lundberg har Bolaget angett ”2007-12-17–Tills vidare, Pågående avtal”.

Av de uppgifter om genomförandeperiod som Bolaget har angett och som Upphandlingscenter haft att utvärdera framgår att båda referensuppdragen pågick vid tidpunkten för sista anbudsdag. Inget av referensuppdragen var således slutfört. Bolaget uppfyller alltså inte kvalificeringskravet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**Rättslig reglering**

LOU upphörde att gälla den 1 januari 2017 och ersattes av lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Den upphävda lagen tillämpas dock fortfarande för sådana upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet. Av utredningen framgår att upphandlingen startade under 2016 och LOU är således tillämplig för den.

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).

Förfrågningsunderlag

I de administrativa föreskrifterna anges bl.a. följande.

AFB.52 Prövning av anbudsgivares lämplighet

Kvalificeringskraven som ställs på anbudsgivaren ska vara uppfyllda vid anbudsinlämnandet.

Anbudsgivaren ska styrka att denne för aktuellt område – service och underhåll av hissar och motordrivna portar – har utfört två uppdrag under de tre senaste åren räknat från sista anbudsdag. Minst ett referensuppdrag ska vara slutfört.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten har att ta ställning till om Upphandlingscenter haft skäl för att avbryta upphandlingen.

För att en upphandlande myndighet ska kunna avbryta en upphandling krävs att det finns sakliga skäl för beslutet samt att de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna uppfylls. Det är Upphandlingscenter som har bevisbördan för att det föreligger sakligt grundade skäl för ett avbrytande (jfr Kamrätten i Stockholms avgörande den 23 januari 2013 i mål nr 4691-12). I sitt avbrytandebeslut har Upphandlingscenter som grund anfört att det inte finns några giltiga anbud. Av skälen till förkastande av Bolagets anbud framgår att Bolagets anbud inte är giltigt eftersom det inte uppfyller kravet på att minst ett av referensuppdragen ska vara slutfört.

Vad Bolaget har åberopat visar inte att Upphandlingscenter brutit mot någon grundläggande princip eller annan bestämmelse i LOU genom att uppställa det obligatoriska kravet att minst ett av anbudsgivarnas referensuppdrag ska vara slutfört.

Av handlingarna i målet framgår att inget av referensuppdragen i Bolagets anbud anges som slutfört. Därmed har Bolaget brutit i uppfyllelse av ett obligatoriskt krav i upphandlingen. Med hänsyn till bl.a. likabehandlingsprincipen har Upphandlingscenter haft fog för att inte kvalificera Bolaget som leverantör. Förvaltningsrätten konstaterar att aktuell kravuppfyllelse ska styrkas i anbudet. Bolagets kompletteringar i samband med ansökan om överprövning kan därmed inte avhjälpa bristen.

Bristande konkurrens, då endast ett eller inget anbud kvarstår, har i praxis godtagits som sakligt skäl för att avbryta en upphandling (jfr RÅ 2008 ref. 35 och Kammarrätten i Jönköpings avgörande den 17 februari 2009 i mål nr 3226-08). Mot bakgrund av vad som framkommit i målet finner förvaltningsrätten att Upphandlingscenter haft sakligt godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen med hänvisning till att det saknas giltiga anbud. Det har inte heller framkommit att de grundläggande principerna har åsidosatts. Ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1D LOU).

Kristina H Samuelsson
Rådman

Föredragande har varit Carl Hultsberg



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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