



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

DOM
2016-01-26
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
22-16 E

SÖKANDE

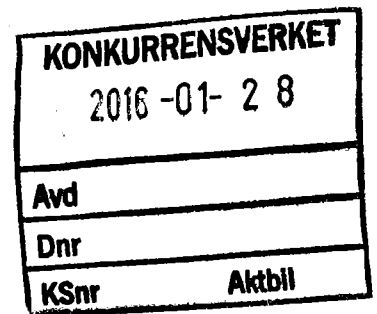
Hifab AB, 556125-7881
Brogatan 1
903 25 Umeå

MOTPART

Stiftelsen Jamtli, 893200-0303
Box 709
831 28 Östersund

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 102956

Postadress Box 314 871 27 Härnösand	Besöksadress Backgränd 9	Telefon 0611-46 06 00 E-post: forvaltningsratteniharnosand@dom.se www.forvaltningsratteniharnosand.domstol.se	Telefax 0611-51 18 20	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
--	------------------------------------	---	---------------------------------	---

BAKGRUND

Stiftelsen Jamtli genomför upphandlingen Generalkonsult Stiftelsen Jamtli, dnr 15/85. Upphandlingen avser en generalkonsult som med hjälp av tidigare genomförda utredningar och ritningar ska utföra en fortsatt projektering till ett komplett förfrågningsunderlag för en upphandling av en generalentreprenad enligt LOU. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande och tilldelningsgrund är lägsta pris. Av beslutsprotokoll den 29 december 2015 framgår att det inom anbudstiden kom in två anbud. Båda befanns uppfylla samtliga ställda ska-krav, och Stiftelsen Jamtli beslutade att anta anbudet från WSP Sverige AB (WSP) då det anbudet hade lägst anbudssumma.

YRKANDEN M.M.

Hifab AB (Hifab) begär överprövning, yrkar att tilldelningsbeslutet ändras eller att upphandlingen görs om, och anför bl.a. följande.

Det tilldelade anbudet uppfyller inte ställda ska-krav i förfrågan och har felaktigt erhållit tilldelning. I förfrågan ställs ska-krav avseende erfarenhet angående att generalkonsulten ska ha erfarenhet av att fullfölja uppdrag inom området museer och lämna två referenser. Den tilldelade anbudslämnaren, WSP, har lämnat två referenser varvid Kiruna Stadshus är den referens som inte uppfyller ställda ska-krav i förfrågan. Vid projektering och byggnation av museum ställs specifika tekniska krav. Kiruna Stadshus är ett intressant och prestigefullt byggnadsprojekt men det utgör inget museum. Referensen Kiruna Stadshus uppfyller inte ska-kravet på att vara ett museum och WSP uppfyller således inte ställda ska-krav avseende erfarenhet. På grund av detta felaktiga tilldelningsbeslut har Hifab lidit skada.

Utställningsytor förekommer i flera olika typer av offentliga byggnader exempelvis bibliotek, kulturhus, universitet, sjukhus och stadshus där konst från museum kan ställas ut. Ska-kravet i upphandlingen är inte formulerat som utställningsytor i offentlig miljö utan gäller specifikt museum. En an-

ledning till att enbart två anbud kom in kan vara högt ställda ska-krav i upphandlingen. Om ska-kravet formulerats annorlunda avseende krav på erfarenhet hade möjligtvis fler aktörer som projekterat utställningsytor i offentliga lokaler kunnat lämna anbud.

Stiftelsen Jamtli bestrider bifall till överklagandet och anför bl.a. följande. WSP uppfyller genom den angivna referensen Kiruna Stadshus Kristallen ställda krav i inlämnat anbud och i förtydligande Bilaga Svar och information om projektet. Kiruna Stadshus Kristallen är unikt med inrymt konstmuseum, konstmagasin och museala utställningsytor där Norrbottens länsmuseum har utställningar. Kammarkollegiet som handhar Statlig utställningsgaranti för museum i hela Sverige hävdar att detta är ett museum vilket styrker Stiftelsen Jamtlis uppfattning. Sammanfattningsvis är det visat att upphandlingen genomförts i enlighet med gällande lagstiftning.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser

Upphandlande myndighet 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 har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten efter ansökan av en leverantör besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 4 och 6 §§ LOU).

Utredningen i målet

I förfrågningsunderlaget anges under rubriken Erfarenhet att generalkonsulten ska ha erfarenhet att fullfölja uppdrag/avtal inom området museer. Upp-

dragen/avtalen ska vara relevanta för upphandlingens omfattning och vara pågående eller slutförda inom de senaste sju åren. Erfarenheterna ska visas genom att anbudslämnaren i formulär anger två separata referenser och beskriver uppdragets/avtalets art, omfattning och tidpunkt.

Förvaltningsrättens bedömning

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i lagstiftningen eller någon av de gemenskapsrättsliga bestämmelserna som bär upp denna lagstiftning samt att den som begär överprövning lidit eller i vart fall riskerat att lida skada av den upphandlande myndighetens brott mot LOU. Förvaltningsrättens prövning är begränsad till vad sökanden har anfört till stöd för sin talan (jfr RÅ 2009 ref. 69).

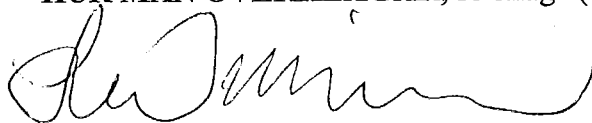
Av principen om likabehandling följer att anbudsgivarna ska ges lika möjlighet att utarbeta sina anbud och att de ska behandlas lika när anbuderna prövas av den upphandlande myndigheten. Förfrågningsunderlaget ska vara utformat så att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer kan tolka informationen på samma sätt. Varje leverantör ska därmed med utgångspunkt i förfrågningsunderlaget kunna bilda sig en uppfattning av möjligheterna att lämna ett konkurrenskraftigt anbud. Höga krav bör ställas på noggrannhet, tydlighet och transparens i alla delar av ett förfrågningsunderlag, även om mindre brister och oklarheter får godtas. De skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och gemenskapsrätten inte träds för när (jfr RÅ 2002 ref. 50).

WSP har i sitt anbud angett bl.a. Kiruna Stadshus Kristallen som referens för att visa att kravet på erfarenhet uppfylls. Hifab anför i sin ansökan att Kiruna Stadshus inte utgör ett museum vilket efterfrågas i ska-kravet, och

att WSP därmed inte uppfyller ska-kravet avseende erfarenhet. Stiftelsen Jamtli invänder häremot att Kiruna Stadshus Kristallen är ett museum i den mening som efterfrågas i det aktuella kravet och hänvisar bl.a. till Kammarkollegiet och den Statliga utställningsgarantin. Förvaltningsrätten konstaterar att det i förfrågningsunderlaget inte närmare definieras vad som avses med museum. Ordet får därför bedömas utifrån sin betydelse enligt det allmänna språkbruket, varvid det får antas ha en vid betydelse. Mot bakgrund av WSP:s anbud i denna del samt vad Stiftelsen Jamtli uppgett finner förvaltningsrätten att vad Hifab anfört inte visar att WSP:s anbud brister i fråga om uppfyllelse av ska-kravet avseende erfarenhet och referenser från uppdrag eller avtal inom området museer. Då det således inte kommit fram att Stiftelsen Jamtli genom att tilldela WSP upphandlingen brutit mot någon grundläggande princip för offentlig upphandling eller i övrigt agerat i strid med LOU och då det därmed inte heller kommit fram att Hifab lidit eller riskerat att lida skada på grund av hur upphandlingen genomförts, finns det inte grund för ett ingripande mot upphandlingen. Ansökan ska därför avslås.

Förvaltningsrätten erinrar om innehållet i 16 kap. 10 § LOU, enligt vilken den upphandlande myndigheten när förlängd avtalsspärr råder inte får ingå avtal förrän tio dagar har gått från det att förvaltningsrätten har avgjort målet.

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



Kerstin Widmark
rådman

Målet har föredragits av föredraganden Gunilla Lavås.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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 nå 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 mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.