



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 33

DOM

2019-10-21

Meddelad i Stockholm

Sida 1 (5)

Mål nr

7579-19

SÖKANDE

Upphandlingsbyrån i Hälsingland, 559174-9733

Hamre 304

824 91 Hudiksvall

MOTPART

Kungliga Tekniska Högskolan, 202100-3054

100 44 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-10-21	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 1148415

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post: avd33.fst@dom.se

www.domstol.se/forvaltningsratt

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag–fredag

08:00–16:00

YRKANDEN M.M.

Kungliga Tekniska Högskolan (KTH) genomför en upphandling som avser ramavtal för upphandlingskonsulter (dnr. V-2019-0025) gällande bl.a. fastighetsnära varor och tjänster samt entreprenad (delområde 3) och övriga varor och tjänster (delområde 4). Upphandlingen genomförs genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Genom tilldelningsbeslut den 21 mars 2019 har andra anbudsgivare än Upphandlingsbyrån i Hälsingland (upphandlingsbyrån) antagits när det gäller delområde 3 och 4.

Upphandlingsbyrån ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen i de delar som avser delområde 3 och 4 inte får avslutas förrän rättelse har skett på så sätt att upphandlingsbyråns anbud utvärderas. I andra hand yrkar upphandlingsbyrån att upphandlingen ska göras om när det gäller delområde 3 och 4.

KTH anser att ansökan ska avslås.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

Förvaltningsrätten ska på grundval av det som upphandlingsbyrån för fram pröva om det är visat att KTH har brutit mot någon av de grundläggande principerna i LOU eller mot någon annan bestämmelse i lagen och om det har medfört att bolaget lidit eller kan komma att lida skada. De grundläggande principerna innebär enligt 4 kap. 1 § LOU att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt och iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Enligt 4 kap. 10 § LOU ska en upphandlande myndighet innan den tilldelar ett kontrakt bl.a. kontrollera att anbudet uppfyller de krav, villkor och kriterier som anges i upphandlingsdokumenten.

Förvaltningsrättens bedömning

I punkterna 7.2 och 8.2 i upphandlingsdokumentet anges bl.a. att *den utförande konsulten ska vara väl förtrogen av att arbeta i upphandlingsverktyget Visma TendSign*. Anbudsgivaren ska sedan *namnge två upphandlingar gjorda av föreslagen konsult i TendSign*.

Upphandlingsbyråns anbud utvärderades inte eftersom KTH efter sökning i TendSigns upphandlingsbibliotek inte kunde verifiera referenser för konsulten som offererades av upphandlingsbyrån.

Upphandlingsbyrån för fram att de krav som ställs i punkterna 7.2 och 8.2 i upphandlingsdokumentet strider mot upphandlingsrättsliga principer eftersom det inte tydligt framgår att refererade upphandlingar ska avse avslutade upphandlingsprocesser. Kraven omfattar inte mer än att angivna upphandlingar ska vara genomförda och inte avslutade i TendSign för att anses ”gjorda”.

KTH för fram att en upphandling är gjord när den är avslutad vilket har anförts genom förtydliganden till upphandlingsbyrån.

Anbudsgivare förväntas vara rimligt informerade och normalt omsorgsfulla i upphandlingsförfarandet (se bl.a. EU-domstolens dom i C-27/15, Pippo Pizzo, p. 36) och förfrågningsunderlag ska vara så tydliga som möjligt, men behöver inte alltid vara optimalt utformat för att kunna godtas (se RÅ 2002 ref. 50).

Förvaltningsrätten konstaterar att kraven i punkterna 7.2 och 8.2 i upphandlingsdokumentet utgör obligatoriska krav som anbudsgivaren ska

uppfylla. Nämnade punkter kan enligt förvaltningsrättens bedömning inte tolkas på något annat sätt av en rimligt informerad och normalt omsorgsfull anbudsgivare än att med *upphandlingar gjorda av föreslagen konsult* avses utförda upphandlingar. Det vill säga upphandlingar där hela upphandlingsprocessen är utförd med genomförd utvärdering, tilldelning och tecknat avtal. Att upphandlingsbyrån som referens har angett två upphandlingar som inte var slutförda uppfyller därför inte obligatoriska krav i upphandlingen.

Upphandlingsbyrån för även fram att förhållandet att avsluta en upphandling i TendSign inte påverkar kompetensen som KTH efterfrågar och således ska lämnade uppdrag godkännas.

Förvaltningsrätten anser att det för en rimligt informerad och normalt omsorgsfull anbudsgivare framgår att med kraven i punkterna 7.2 och 8.2 i upphandlingsdokumentet efterfrågar KTH referenser för att verifiera anbudsgivares erfarenhet av ett särskilt upphandlingsverktyg. Att KTH efterfrågar två referenser med upphandlingar som är helt utförda kan inte anses frångå de upphandlingsrättsliga principerna eftersom myndigheten på ett tydligt sätt måste kunna finna och bedöma de referenser som efterfrågas. Oavsett om förhållandet att avsluta en upphandling i TendSign inte påverkar kompetensen som KTH efterfrågar kan KTH genom det ställda kravet därmed inte anses ha brustit i upphandlingsförfarandet.

Sammanfattningsvis har KTH inte brustit i upphandlingsförfarandet på det sätt som upphandlingsbyrån gör gällande. Upphandlingsbyrån har inte visat att KTH har avvikit från upphandlingsdokumentens bestämmelser eller överträtt de grundläggande principerna i LOU. Det saknas därmed skäl att ingripa mot upphandlingen med stöd av LOU. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilagan (FR-05).

Oliver Sparrings
Förvaltningsrättsfiskal

Martin Menyes har föredragit målet.



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 nyårs-afton, 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 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 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.

