



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2019-11-11
 Meddelad i Malmö

Mål nr
 7134-19

KONKURRENSVERKET	
2019-11-11	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

LINK Arkitektur AB, 556283-8564
 Box 92126
 120 08 Stockholm

Ombud: Advokat Jan Andersson, jur.kand. Elvira Ferrarini och jur.kand.
 Louise Oldmark
 Advokatfirman Pedersen AB
 Box 3462
 103 69 Stockholm

MOTPART

Malmö universitet, 202100-4920
 205 06 Malmö

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår LINK Arkitektur AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 532407

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00

E-post: kansli1.fma@dom.se
 www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00–16:00

BAKGRUND

Malmö universitet genomför med ett öppet förfarande en upphandling av arkitekttjänster. Enligt tilldelningsbeslut den 5 juni 2019 kommer avtal att tecknas med Tengbomsgruppen AB och Jais arkitekter i upphandlingen. Sedan LINK Arkitektur AB ansökt om överprövning av upphandlingen har Malmö universitet dock den 3 juli 2019 beslutat att undanröja tilldelningsbeslutet daterat den 5 juni 2019 på grund av brister i utvärderingen. Av nytt tilldelningsbeslut den 3 september 2019 framgår att avtal kommer att tecknas med Tengbomsgruppen och White Arkitekter AB.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

LINK Arkitektur AB (LINK) har ansökt om överprövning av upphandlingen och i första hand yrkat att förvaltningsrätten ska förordna om rättelse på så sätt att en ny utvärdering ska göras och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Som grund för sin talan har bolaget anfört i huvudsak följande.

För att bedöma utvärderingskriteriet *kundnöjdhet referenser* har den upphandlande myndigheten enligt punkten 1.4 i förfrågningsunderlaget haft att skicka ut ett frågeformulär till respektive referensperson. Upphandlande myndighet har beträffande frågeformuläret till två av LINK:s referenspersoner för en av de ansvariga handläggande arkitekterna inte tillhandahållit fungerande frågeformulär, inte tillhandahållit frågeformulär överhuvudtaget, samt översänt frågeformulär till en av referenspersonerna med angivande av annan arkitekt än den som skulle anges. Genom sitt agerande har upphandlande myndighet åsidosatt den grundläggande principen om likabehandling i 4 kap. 1 § LOU. Upphandlande myndighet har inte gett samtliga anbudsgivare lika möjligheter att inkomma med sitt ekonomiskt mest fördelaktiga anbud då den inte beaktat samtliga referenser och därmed inte kunnat utvärdera poängen i enlighet med vad som anges i förfrågningsunderlaget. För

det fall upphandlande myndighet hade tillsett att fungerande frågeformulär skickats ut till samtliga referenspersoner hade LINK erhållit så pass höga poäng att LINK tilldelats kontrakt. LINK har därmed lidit eller kunnat komma att lida skada i upphandlingen.

Malmö universitet har uppgett att universitetet anser att målet ska avskrivas från vidare handläggning och anfört bl.a. följande. Då det vid förnyad kontroll framkommit brister i den gjorda utvärderingen har Malmö stad beslutat att återkalla tilldelningsbeslutet den 5 juni 2019 och göra en ny utvärdering och ett nytt tilldelningsbeslut.

LINK har genmält bl.a. följande. *LINK* är positiv till att tilldelningsbeslutet nu har upphävts. *LINK* ställer sig dock frågande till hur den nya utvärderingen ska genomföras och på vilket sätt den nya utvärderingen kommer att utmynna i ett annat resultat. Detta mot bakgrund av att de anbud som lämnades inte har kunnat lämnas på ett konkurrenskraftigt sett p.g.a. bristerna i anbudsformuläret i det konkurrensuppsökande skedet.

Malmö universitet har genmält bl.a. följande. Malmö universitet kan inte i förväg säkerställa hur utfallet av den nya utvärderingen blir.

MÅLETS HANDLÄGGNING

Förvaltningsrätten har inhämtat det nya tilldelningsbeslutet daterat den 3 september 2019 och den nya utvärderingen i upphandlingen.

LINK har givits tillfälle att yttra sig över dessa handlingar, men har inte avhört.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Av 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp. LINK har i sin ansökan om överprövning av upphandlingen påtalat brister i utvärderingen avseende referenstagning inför det första tilldelningsbeslutet. Påtalade brister består i att samtliga LINKs referenser inte beaktas pga. felaktigheter i upphandlande myndighets hantering av frågeformulär. Såvitt framgår av handlingarna i målet har upphandlande myndighet genom den nya utvärderingen beaktat samtliga LINKs referenser i enlighet med vad som anges i upphandlingsdokumentet. Vad LINK anför utgör därmed inte grund för rättelse enligt LOU. LINK har inte heller anfört sådana omständigheter som medför att upphandlingen måste göras om. LINKS ansökan om överprövning av upphandlingen ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Bertil Idarsson

Anna Aktermo 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 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 avisar 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.

