



KONKURRENSVERKET	
2015-06-10	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Imtech Ventilation Östergötland AB, 556510-3933
Box 1
581 02 Linköping

Ombud: advokaterna Emma Broddesson och Nicklas Hansson
MAQS Law Firm Advokatbyrå i Malmö KB
Box 226
201 22 Malmö

MOTPART

Lejonfastigheter AB, 556477-7851
Box 1943
581 18 Linköping

Ombud: advokaten Kristian Pedersen och jur. kand. Emma Jarkell
Advokatfirman Kahn Pedersen KB
Box 16119
103 23 Stockholm

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Ansökan avslås.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Lejonfastigheter AB genomför en upphandling gällande ramavtal för el-ventilation-VS. Upphandlingen genomförts som ett förenklart förfarande enligt LOU där de tre anbud som är de mest ekonomiskt fördelaktiga ska antas (AFB.53). Enligt tilldelningsbeslut den 14 april 2015 avser Lejonfastigheter AB för fackområde ventilation att teckna ramavtal med Linköpings Plåt och Ventilation AB som nummer ett. Imtech Ventilation i Östergötland AB placerades på andra plats i utvärderingen.

Imtech Ventilation i Östergötland AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar på rättelse i form av en ny utvärdering vid vilken det av Linköpings Plåt och Ventilation AB åberopade referensuppdraget från Teknikbyggarna inte ska beaktas.

Lejonfastigheter AB yrkar att bolagets ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA SAMMANFATTNINGSVIS ANFÖRT

Bolaget

Linköpings Plåt och Ventilation AB har erhållit prisavdrag med 200 kr, dvs. för fyra referensuppdrag. Utöver de tre referenser som Linköpings Plåt och Ventilation AB angett i anbudsformuläret har det även lämnat in en referenstagningsblankett för ett fjärde uppdrag från Teknikbyggarna. Det krav som Lejonfastigheter uppställt för att anbudsgivarna ska kunna erhålla ett prisavdrag är bl.a. att uppdraget ska varit slutfört inom de senaste fem åren, dvs. mer än fem år räknat från anbudsdagen. Lydelsen kan inte ges annan innebörd. Referensuppdragen syftar även till att bedöma om anbudsgivarna uppfyller ställda krav på teknisk kapacitet och förmåga. Bolaget hänvisar även till 11 kap. 11 LOU. Linköpings Plåt och Ventilation AB:s referensuppdrag för Teknikbyggarna är inte slutfört under de senaste fem åren och företaget skulle rätteligen inte ha erhållit prisavdrag för det

referensuppdraget. Bolaget har lidit skada, eftersom en korrekt utförd utvärdering resulterat i att bolaget rangordnats som nummer ett.

Lejonfastigheter

Bolagets tolkning saknar stöd i såväl blanketten som i förfrågningsunderlaget och dess övriga bilagor. Av blanketten framgår nämligen endast att respektive referensuppdrag ska vara "slutfört under senaste 5 åren". Detta kan, från semantiskt utgångspunkt, inte uppfattas på annat sätt än att det är de fem senaste kalenderåren som avses. Det är i målet ostridigt att det aktuella referensuppdraget slutförts under 2010 och det torde även vara ostridigt att 2010, i förhållande till innevarande år, är ett av de senaste fem åren. Mot denna bakgrund har det således varit korrekt att beakta det aktuella referensuppdraget vid anbudsutvärderingen och ge Linköpings Plåt och Ventilation AB ett prisavdrag på 50 kronor. Lejonfastigheter har agerat korrekt även för det fall det aktuella referensuppdraget inte skulle uppfylla kraven för att berättiga till prisavdrag, eftersom en upphandlande myndighet normalt inte är skyldig att kontrollera att de uppgifter som lämnats i ett anbud avseende kraven i en upphandling är korrekta. Bestämmelsen i 11 kap. 11 § LOU är inte tillämplig.

FÖRVALTNINGSRÄTTENS BEDÖMNING

Bolaget har åberopat att Lejonfastigheter AB ska ha agerat felaktigt vid utvärderingen av anbudet från Linköpings Plåt och Ventilation AB genom att även beakta ett referensuppdrag från Teknikbyggarna som enligt bolaget inte faller inom angiven tidsram. Frågan i målet gäller tolkningen av uttrycket att referensuppdragen ska vara utförda/slutförda "under (de) senaste 5 åren" vilket i förfrågningsunderlaget används i anbudsformuläret och i referenstagningsblanketten.

Av rättspraxis framgår att 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. Lagen om offentlig upphandling ger inte närmare besked om hur ett förfrågningsunderlag ska vara utformat eller hur en utvärderingsmodell ska vara konstruerad. I kravet på affärsmässighet får anses ligga att ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande enheten tillmäter betydelse vid upphandlingen och att en utvärderingsmodell ska vara så utformad att den är ägnad att leda till ett rättvisande resultat, d.v.s. att det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt antas (se RÅ 2002 ref. 50).

Enligt förvaltningsrättens mening lämnar visserligen uttrycket "under de senaste fem åren" utrymme för flera tolkningar. Förfrågningsunderlaget innehåller dock inte någon avgränsning till visst datum, exempelvis anbudsdagen. Den tillämpning av uttrycket som Lejonfastigheter använt sig av, dvs. att det innefattar kalenderår, kan inte anses strida mot ordalydelsen av uttrycket och kan inte heller anses gå utöver vad som måste uppfattas som rimligt. Det finns därför inte skäl att ifrågasätta utvärderingen. Det bolaget anført visar således inte att Lejonfastigheter brutit mot LOU eller någon av de grundläggande principerna för offentlig upphandling. Det saknas därför skäl för ingripande enligt LOU. Bolagets ansökan ska därmed avslås.

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


Mats Edsgården



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 beivra 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 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.