



SÖKANDE

Aura Communities Limited
71-75 Shelton Street, Covent Garden
London, WC2H 9JQ, Storbritannien

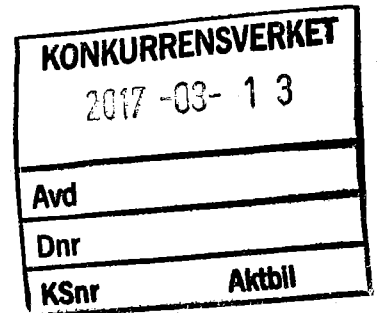
Ombud: Max Segerström, samma adress

MOTPART

Årehus Aktiebolag, 556289-2702
Box 146
830 05 Järpen

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Aura Communities Limiteds ansökan om överprövning och bestämmer att upphandlingen ska göras om.

BAKGRUND

Årehus AB (Årehus) genomför en upphandling avseende byggnation av ett flerbostadshus (hotellägenheter) på fastigheten Trägården, Hamre 1:257 i Duved. Av tilldelningsbeslut fattat den 16 februari 2017 framgår att Årehus antagit anbudet från Treab Bygg i Östersund AB (Treab).

YRKANDEN

Aura Communities Limited (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att förvaltningsrätten beslutar att bolagets anbud ska utses till det enda kvalificerade och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin ansökan anför bolaget i huvudsak följande. Årehus anger i utvärderingsprotokollet att Treabs anbud i sin helhet uppfyller den vision som Årehus förmulerat i förfrågan och i övrigt visar full följsamhet till upphandlingsdokumenten. Bolaget kan dock inte finna att Treab uppfyller något av ska-kraven i solcellsbilagan. Treab uppfyller inte heller vissa uppställda ska-krav som inte är relaterade till solcellsbilagan. Enligt förfrågningsunderlaget ska ett anbud som inte innehåller prissatta reservationer eller som i övrigt avviker från underlaget inte tas upp till prövning. Eftersom Treabs anbud inte uppfyller samtliga ska-krav borde deras anbud således inte ha tagits upp till prövning. Det är vidare förvånande att Årehus anser att ingen av anbudsgivarna besvarat de krav som ställdes i solcellsbilagan eftersom bolaget gjort det till fullo.

Årehus medger bifall till ansökan på så sätt att upphandlingen ska göras om och anför i huvudsak följande till stöd för sin inställning. Det medges att solcellsbilagan inte kom med i samband med anbudsutvärderingen. Under anbudstiden fick Årehus frågor om solcellsanläggningen som ingick i totalentreprenaden och svaret, med tillhörande ska-krav, delgavs alla som uthämtat upphandlingsdokumenten. I samband med öppnandet av anbuderna visade det sig dock att ingen av anbudsgivarna hade besvarat kraven som ställdes i solcellsbilagan. Det visade sig även att tre av anbuderna var ofullständiga av andra skäl. I stället för att förkasta samtliga anbud och göra om

upphandlingen valde Årehus att ta bort solcellsbilagan från utvärderingen och förkasta anbudet som av andra skäl var ofullständiga samt anbudet med för högt pris. Årehus förstår att en felaktig utvärdering gjorts varför det medges att upphandlingen görs om.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser m.m.

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).

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 besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § LOU).

Domstolen kan, oberoende av hur yrkandet har utformats, välja att bifalla en ansökan om överprövning genom att besluta att upphandlingen ska göras om eller rättas (se RÅ 2005 ref. 47).

Om motparten anser att en ansökan om överprövning enligt 16 kap. LOU ska bifallas bör rätten i princip kunna utgå från att den ska bifalla ansökan och besluta om lämplig åtgärd (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom i mål nr 1693-12).

Förvaltningsrättens bedömning

Lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) är sedan den 1 januari 2017 upphävd och har ersatts av lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Den upphävda lagen gäller dock alljämt för sådan upphandling som

har påbörjats före ikraftträdandet av den nya lagen, vilket är fallet i detta mål.

Bolaget har i ansökan om överprövning bl.a. anfört att vinnande anbud inte uppfyller uppställda ska-krav i solcellsbilagan och att anbudet därför inte borde ha utvärderats. Årehus har i yttrande till förvaltningsrätten medgett att de gjort en felaktig utvärdering genom att bortse från ska-kraven i solcellsbilagan med hänvisning till att ingen av anbudsgivarna besvarat kraven. Årehus uppger att de därmed medger bifall till ansökan.

Parterna i målet är således överens om att Årehus gjort en felaktig utvärdering genom att bortse från ska-kraven i solcellsbilagan. Förvaltningsrätten saknar anledning att frångå parternas samstämmiga uppfattning i denna del och konstaterar därför att det på den grunden finns skäl för ingripande enligt LOU. Bolaget har i första hand yrkat att upphandlingen ska rättas på så sätt att deras anbud ska antas och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Årehus har medgett att förhandlingen ska göras om.

Mot bakgrund av att parterna får anses vara överens om att upphandlingen ska göras om, samt då det framstår som den mest lämpliga åtgärden, finner förvaltningsrätten ingen anledning att göra någon annan bedömning. Bolagets ansökan om överprövning ska därför bifallas på så sätt att upphandlingen ska göras om.

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



Kerstin Widmark

rådman

Målet har föredragits av föredragande juristen Amanda Hugosson.



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 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.