



SÖKANDE

Movare AB, 556963-0139

Ombud: Advokat Markus Garfvé och Fredrik Winroth
Advokatfirman Fylgia KB
Box 55555
102 04 Stockholm

MOTPART

Kronofogdemyndigheten
Box 1050
106 65 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-01-15	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har skett genom att ny prövning av anbuderna gjorts med beaktande av ingivet svar på den aktuella referensförfrågan.

YRKANDEN M.M.

Kronofogdemyndigheten har genomfört en upphandling (Dnr 840 20275-18/21) avseende flytt- och magasineringstjänster i samband med exekutiva förrättningar inom Göteborgsområdet. Upphandlingen har genomförts med tillämpning av öppet förfarande enligt lagen om offentlig upphandling, LOU. Myndigheten beslutade den 1 november 2018 att inte utvärdera Movare AB:s anbud med hänvisning till att svar från en åberopad referensperson uteblivit. Det utannonserade avtalet tilldelades istället en annan leverantör.

Movare AB (bolaget) yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att kvalificeringsfasen görs om och i andra hand att förvaltningsrätten ska förordna om att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför bl.a. följande till stöd för sin talan. Myndigheten har inte hanterat referenstagningen på ett sätt som är förenligt med de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna. Referenten har fått en kort svarstid och endast ett försök har gjorts att komma i kontakt med referenten. Den angivna referenten skickade vidare in sitt svar till myndigheten den 19 oktober 2018, inom den givna tidsfristen. Av svaret framgår att referenten tilldelat bolaget 30 poäng av möjliga 30. Den vinnande leverantören har därutöver inte uppfyllt alla obligatoriska krav i upphandlingen då den inte lämnat någon sådan fritextlig beskrivning av hur ett uppdrag kan komma att utföras. Dess anbud borde därför ha förkastats. Bolaget skulle vid en anbudsutvärdering tilldelas en högre poäng än den vinnande leverantören, som var den enda andra anbudsgivaren, och det lider därmed eller riskerar att lida skada av myndighetens överträdelse.

Kronofogdemyndigheten anser att det saknas skäl för ett ingripande mot upphandlingen och anför bl.a. följande. Samtliga i anbuden åberopade referenter har kontaktats via e-post och fått tio dagar på sig att svara. I efterhand

har det framkommit att det referenssvar som myndigheten trodde uteblivit i själva verket fastnat i Skatteverkets e-postsystem och satts i s.k. karantän, varför det aldrig nått ansvarig tjänsteman på myndigheten. Svaret har således nått myndighetens it-miljö i läsbar form innan tidsfristens utgång och är att anse som inkommet till myndigheten enligt 22 § förvaltningslagen. Myndigheten vitsordar därför att svar på referensförfrågan inkommit i rätt tid. Vad avser bolagets synpunkter på det vinnande anbudet så finns däri en beskrivning som tar sikte på att visa att den vinnande leverantören kan uppfylla kraven på teknisk kapacitet. Fritextsvaret måste läsas i sin kontext, dvs. med utgångspunkt i att leverantören har kapacitet att utföra uppdrag såsom de beskrivits i upphandlingsdokumentet. Myndigheten har bedömt att anbudsgivaren genom sitt svar uppfyllt det obligatoriska kravet i punkt 1.4.6.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

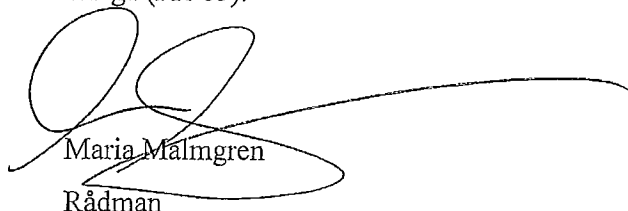
Frågan i målet är om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på de grunder som bolaget har åberopat. Parterna bär själva ansvaret för utredningen och domstolen är vid prövningen begränsad till vad parterna har anfört (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Enligt 20 kap. 6 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller rättas i det fall den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § samma lag eller någon annan bestämmelse i lagen och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada. Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter bl.a. behandla leverantörer på ett likvärdigt sätt. Domstolen är inte bunden av vad parterna yrkat i fråga om val av åtgärd i det fall ansökan om överprövning ska bifallas (jfr RÅ 2005 ref. 47, HFD 2013 ref. 5 och RÅ 2008 not 26).

Myndigheten har vitsordat att svar från den åberopade referenspersonen kommit in till myndigheten inom given tidsfrist. Förvaltningsrätten finner inte skäl att göra en annan bedömning. Det aktuella referenssvaret har således inte uteblivit och avsaknaden kan inte läggas till grund för att förkasta bolagets anbud. Genom att ändå avstå från att utvärdera anbudet på denna grund har myndigheten brutit mot likabehandlingsprincipen. Bolagets anbud skulle såvitt framgått bedömas vara mest ekonomiskt fördelaktigt vid en utvärdering i enlighet med upphandlingsdokumentens föreskrifter och bolaget har därför riskerat att lida skada genom myndighetens agerande. Det finns redan av detta skäl grund för att vidta åtgärder mot upphandlingen. Förvaltningsrätten finner att upphandlingen ska rättas på så sätt att ny prövning av anbuderna görs med beaktande av ingivet svar på referensförfrågan.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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



Maria Malmgren
Rådman

Veronica Montell 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 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.