



KLAGANDE

1. Kvibergs Måleri och Entreprenad AB, 556898-8959

Ombud: Advokat [REDACTED] och biträdande jurist [REDACTED]
[REDACTED]

De upphandlande myndigheterna

2. AB Alingsåshem, 556401-2374
3. Alingsås kommun, 212000-1553
4. AB Alingsås Rådhus, 556656-2244
5. Fastighetskoncernen Alingsås Rådhus AB, 559075-0401
6. Fabs AB, 556048-9162
7. Alingsås och Vårgårda Räddningstjänstförbund, 222000-2535

Ombud för 2–7: Advokat [REDACTED] och biträdande jurist [REDACTED]
[REDACTED]

MOTPART

Sandå Sverige AB, 556467-7119

Ombud: Advokat Maria Pedersen

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Göteborgs dom den 1 december 2022 i mål nr 10904–10909-22, se bilaga A

SAKEN

Överprövning av offentlig upphandling

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten upphäver förvaltningsrättens dom och avslår Sandå Sverige AB:s ansökan om överprövning.

YRKANDEN M.M.

Kvibergs Måleri och Entreprenad AB (Kvibergs) yrkar i första hand att Sandå Sverige AB:s (Sandå) ansökan om överprövning ska avslås och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför i huvudsak följande.

Syftet med referensblanketten har inte varit att utifrån denna bedöma om kravet att referensuppdragen ska utgöras av måleritjänster med ett värde om minst 1 miljon kr är uppfyllt. Det har inte heller varit en fråga som ställts till referenspersonerna. Av referensblanketten framgick vilka frågor som skulle ställas till referenspersonerna och det hade inte varit tillåtet att ställa andra frågor än dessa. Alla referenspersoner har svarat ja på frågan om de utnyttjat Kvibergs som avtalspart för måleritjänster. Vidare har Kvibergs i samband med ansökan om överprövning förtydligat för de upphandlande myndigheterna att samtliga referensuppdrag avsett måleritjänster till ett värde över 1 miljon kr. Förtydligandet innebär inte att några nya uppgifter tillförts anbudet.

Förvaltningsrättens tolkning av upphandlingsdokumenten innebär att de inte längre kan anses som tydliga. Detta strider mot principerna om transparens och likabehandling, varför upphandlingen ska göras om.

Sandå kan inte heller anses ha lidit skada. Av Sandås egen referensblankett går inte att utläsa hur stor andel av referensuppdragen som utgjorts av måleritjänster. Med förvaltningsrättens tolkning av upphandlingsdokumenten ska även Sandås anbud förkastas.

De upphandlande myndigheterna yrkar att Sandås ansökan om överprövning ska avslås och anför i huvudsak följande.

Det fanns inte skäl att ifrågasätta att Kvibergs referensuppdrag uppfyllde kraven i upphandlingsdokumentet och myndigheterna har agerat i enlighet med regelverket för offentlig upphandling. Kvibergs förtydliganden om referensuppdragen var tillåten.

Sandå Sverige AB anser att överklagandena ska avslås och anför i huvudsak följande.

Kvibergs har i överklagandet hänvisat till en otillåten komplettering som gjorts efter ansökan om överprövning. Kvibergs anbud ska förkastas redan på denna grund. Upphandlingsdokumentens krav är tydliga. Sandås referensuppdrag uppfyller dessa krav. Sandå har därmed lidit skada, eftersom Kvibergs anbud placerat sig på plats ett i rangordningen när det rätteligen borde ha förkastats.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Frågan i målet är om det ska ingripas mot upphandlingen på den grunden att Kvibergs inte har uppfyllt kravet att ange fyra referensuppdrag som avser måleritjänster till ett värde av minst 1 000 000 kr. Det är Sandå som ska visa detta.

Kammarrätten konstaterar att det i upphandlingsdokumenten inte uppställs något krav på att måleritjänsternas värde ska anges särskilt. Kvibergs anbud ska därför inte förkastas med hänvisning till att denna information saknades. De svar som Kvibergs lämnade på frågor från de upphandlande myndigheterna kan inte heller uppfattas som en komplettering av Kvibergs anbud, eftersom frågorna ställdes efter att tilldelningsbeslutet hade fattats. Svaren utgör i stället en form av bevisning som det finns anledning att beakta vid

bedömningen av frågan om referensuppdragen avsåg måleritjänster till det värde som krävdes.

I samband med att Kvibergs gav in sitt anbud redovisade bolaget fyra referensuppdrag. När det gäller referensuppdrag 1–3 anser kammarrätten att det inte har kommit fram något som ger stöd för att referensuppdragen avsåg måleritjänster till ett lägre värde än det som krävdes.

Referensuppdrag 4 avsåg putslagning av fasader, målning av fasader och byte av fönster. Uppgifter om referensuppdragen skulle lämnas på en särskild blankett. På blanketten angav Kvibergs angående referensuppdrag 4 bland annat ”Anbudsumma: 1 050 000 kr ex moms”. De upphandlande myndigheterna anförde i förvaltningsrätten att de uppfattade att det beloppet endast avsåg måleriarbetena. I kammarrätten uppger Kvibergs att det förhöll sig på det sättet. Till stöd för det påståendet har Kvibergs gett in ett e-post-meddelande som innehåller bolagets svar på frågor om referensuppdragen från de upphandlande myndigheterna. I svaret anges att beloppet 1 050 000 kr endast avsåg måleriarbeten.

Mot bakgrund härav kan Sandå inte anses ha visat att referensuppdraget avsåg måleritjänster till ett lägre värde än erforderligt beloppet. Det innebär att Kvibergs uppfyllde kravet på referensuppdrag och att det saknas skäl för att ingripa mot upphandlingen.

Förvaltningsrättens dom ska därför upphävas och Sandås ansökan om överprövning ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 9).

Lars Dahlström

Axel Hanson

Linda Widenström
referent

/Åke Häggqvist



HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen *men ska skickas eller lämnas till kammarrätten*.

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten *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 överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag (söndagsregeln).

För att ett överklagande ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen krävs att prövningstillstånd meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas eller om det finns synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att det finns grund för resning eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

I mål om överprövning enligt lagen (2011:1029) om om upphandling på försvars- och Säkerhetsområdet, lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna eller lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Vanligtvis får, då kammarrätten inte har fattat något interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas, avtal slutas omedelbart. I de fall där kammarrätten har fattat ett interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas, får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt det interimistiska beslutet. Vid beräkningen av de tio dagarna gäller söndagsregeln. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16:e eller 20:e kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla följande uppgifter:

1. den klagandes namn, person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nå för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till Högsta förvaltningsdomstolen
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen för detta
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.