



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I HÄRNÖSAND**

**DOM**  
2019-09-13  
Meddelad i Härnösand

Mål nr  
844-19-E

**SÖKANDE**

Reaxcer AB, 556687-8855  
Box 63  
831 21 Östersund

**MOTPARTER**

Härjedalens kommun  
Medborgarhuset  
842 80 Sveg

Kominella AB, 556904-4042  
Åkervägen 1  
840 95 Funäsdalen

**SAKEN**

Överprövning av upphandling enligt lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, LUF

KONKURRENSVERKET	
2019-09-13	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att upphandlingen (dnr 2018/660) ska rättas på så sätt anbudsutvärderingen ska göras om varvid anbudet från Kominella AB inte ska beaktas.

### BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

**Härjedalens kommun** (kommunen) genomför genom förenklat förfarande upphandlingen benämnd Vattenreservoar Hamra, Ny reservoar och vattenledning (dnr 2018/660). Kommunen beslutade att tilldela Kominella AB (Kominella) kontraktet.

**Reaxcer AB** (Reaxcer) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse gjorts på så sätt att vinnande anbudsgivarens anbud förkastas och att meddelat beslutsprotokoll följaktligen ändras. Till stöd för sin talan anför Reaxcer i huvudsak följande. Kominellas anbud uppfyller inte kraven i AFD.221 eller AFD.222. Dessa krav finns inskrivna i de administrativa föreskrifterna för upphandlingen. Trots detta har Kominellas anbud gått vidare till utvärderingen, vilket är ett avsteg från likabehandlingsprincipen varför Reaxcer kommer att lida skada om upphandlingen tillåts avslutas.

**Kommunen** bestrider Reaxcers ansökan och vidhåller sitt tilldelningsbeslut samt yrkar att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen ska göras om i fall att rätten finner att någon åtgärd behöver vidtas. Till stöd för sin inställning anför kommunen bl.a. följande. I upphandlingen har något krav på certifiering inte ställts. Leverantör ska endast beskriva/redovisa hur man arbetar med kvalitetsstyrning och miljöstyrning. I upphandlingen har två anbud inkommit. Båda leverantörerna har brister i sina lämnade anbud. Kominella beskriver sin organisation väldigt kort, att man har en komplett organisation i drift. Det är alltså riktigt att Kominella inte lämnat någon specifik beskrivning av kvalitets- eller miljöledningssystem. Reaxcer har inte lämnat anbud genom att fylla i anbudsformulär och därmed inte formellt skrivit under leverantörsförsäkringen och accept enligt punkt AFB.31 i AF. Både Kominella och Reaxcer är kända leverantörer till kommunen. Kommunen

ansåg därför att Kominellas kvalitets- och miljöarbete är känt och kommunen har tillräcklig dokumentation om det sedan tidigare. På samma sätt valde kommunen att godta Reaxcers anbud då kommunen vet att de står för sina åtaganden. Kommunen hade kunnat förkasta båda anbuden och stå utan anbud. Kommunen valde dock att förklara båda anbudsgivarna kvalificerade och utvärderade priset. Därefter tilldelades Kominella kontraktet.

**Kominella** har förelagts att svara i målet och anfört bl.a. följande. I likhet med kommunen anser Kominella att kraven i AFD.221 och AFD.222 är uppfyllda. Kominella har också använt anbudsformuläret som man ska göra.

#### **SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

Upphandlande enheter ska 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 (4 kap. 1 § LUF).

Om den upphandlande enheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LUF 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 (20 kap. 6 § första stycket LUF).

Av punkterna AFD.221 och AFD.222 i upphandlingsdokumentet benämnt ”Entreprenadföreskrifter vid totalentreprenad” framgår att entreprenörens kvalitetsledningssystem och miljöledningssystem ska redovisas i anbudet.

Av punkt AFB.31 i de administrativa föreskrifterna framgår bl.a. följande. Anbud ska vara komplett och innehålla samtliga begärda uppgifter i föreskriven form (elektroniskt). Anbud ska lämnas elektroniskt med bifogat an-

budsformulär via Visma TendSign. Anbud ska vara undertecknat/av ombudet. De bilagor till förfrågningsunderlaget som ska fyllas i och bifogas anbudet, måste paras ner på leverantörens dator, fyllas i och sedan bifogas bilagan till anbudet.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

I mål om överprövning av upphandling gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt anger vilka omständigheter den grundar sin talan på (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrätten har således att pröva om det på grundval av vad Reaxcer anfört är visat att kommunen har brutit mot någon av de grundläggande principerna i LUF och i så fall om detta har medfört att Reaxcer lidit eller kan komma att lida skada. De grundläggande principerna innebär, som framgår ovan, att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Reaxcer har anfört att kommunen brutit mot likabehandlingsprincipen genom att tilldela Kominella kontrakt trots att Kominella inte uppfyllt de obligatoriska kraven i AFD.221 och AFD.222.

Av likabehandlingsprincipen följer att den upphandlande myndigheten inte får efterge eller bortse från upphandlingsdokumentens obligatoriska krav. Krav som anges i upphandlingsdokumenten måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska utvärdera och pröva anbudet.

Kommunen har medgett att Kominellas anbud varken innehåller någon specifik redovisning av kvalitetsledningssystem eller miljöledningssystem som utgör obligatoriska krav enligt punkterna AFD.221 och AFD.222. Vid genomgång av handlingarna i målet kan förvaltningsrätten inte se att Kominella uppfyllt dessa krav. Genom att kvalificera Kominellas anbud och utvärdera anbudet trots att ovan beskrivna obligatoriska krav inte varit uppfyllda finner förvaltningsrätten att kommunen brutit mot likabehandlingsprincipen. Den omständigheten att kommunen på annat sätt känt till Kominellas kvalitets- och miljöledningsarbete föranleder inte någon annan bedömning.

Kommunen har invänt att Reaxcer inte uppfyllt ABF.31:s krav och att Reaxcers anbud därför borde ha förkastats. Frågan är om denna invändning får beaktas av förvaltningsrätten inom ramen för detta mål. I denna del konstaterar förvaltningsrätten att begäran om överprövning endast tagit sikte på brister i Kominellas anbud och kommunens utvärdering av anbudet. Huruvida Reaxcers anbud även innehåller brister är en annan fråga som inte omfattas av den prövning som Reaxcer begärt. Enligt förvaltningsrättens mening kan invändningen därför inte prövas inom ramen för detta mål (jfr HFD 2013 ref. 24, Kammarrätten i Stockholms domar i mål nr 5929-10 och 7715-17, Kammarrätten i Göteborgs dom i mål nr 1301-12, Kammarrätten i Sundsvalls dom i mål nr 388-13).

I målet är upplyst att endast två leverantörer lämnat anbud. Enligt förvaltningsrättens mening framstår det därmed som uppenbart att Reaxcer p.g.a. kommunens agerande lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrätten bedömer att bristerna inte hänför sig till det konkurrens-  
uppsökande skedet i upphandlingen. Det är därför tillräckligt att upphand-  
lingen rättas genom att en ny anbudsutvärdering genomförs i vilken Komi-  
nellas anbud inte beaktas. Ansökan ska därför bifallas på detta sätt.

---

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (FR-05)

Yohann Gilbert  
rådman



## 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 nyårs-afton, 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 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](http://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.