



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**

DOM
2019-10-29
Meddelad i Jönköping

Mål nr
2888-19

SÖKANDE

Skaraborgs Skylt & Reklam AB, 559070-9449
Mejselvägen 13
541 34 Skövde

MOTPART

Grästorps kommun
467 80 Grästorp

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

| | |
|------------------|--------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2019-10-30 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| KSnr | Aktbil |

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Skaraborgs Skylt & Reklam AB:s ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Grästorps kommun (kommunen) har inlett ett förenklat upphandlingsförfarande som benämns "Skyltlösning Geopark" (dnr: 2019-49). Genom tilldelningsbeslut har en annan leverantör än Skaraborgs Skylt & Reklam AB (bolaget) antagits. Bolaget har ansökt om överprövning.

Upphandlingsdokumenten

Upphandlingsföremålet

Upphandlingen gäller ramavtal för leverans av varor. Upphandlingsföremålet omfattar tillverkning, leverans och montering av corténstålskyltar och informationstavlor för successiva uttag vid behov under avtalstiden.

Dok.Id 308354

Postadress
Box 2201
550 02 Jönköping

Besöksadress
Hamngatan 15

Telefon
036-15 66 00
E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se

Telefax

-

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

Krav

Corténstålskyltarna ska monteras på anvisad plats av kommunen. Leverantören ansvarar för att montering sker på ett korrekt sätt och ansvarar även för att ta med erforderligt material och utrustning för montering. Om det uppstår oklarheter vid montering ska leverantören kontakta kommunen. Respektive skylt ska ha en fästningsanordning i marken. Fästnanordningen ska vara utformad så att hållfasthet över tid uppnås med tanke på t.ex. vindförhållanden och markförhållanden. Skylten ska stå stadigt och inte falla omkull vid normala påfrestningar och fästnanordningen ska även förhindra olovlig demontering. Konceptskissen är endast ett designförslag och små justeringar på skyltarnas konstruktion kan behövas för att fästnanordningen i marken ska bli så praktiskt genomförbar och ekonomisk som möjligt. Det ska finnas konstruktionsritningar, beräkning av hållfastighet samt vindlast för respektive skylt.

Leverantören ska i sitt anbud bekräfta kravet på montering av corténstålskyltar uppfylls genom att besvara den upphandlingsdokumenten ställda frågan härom med ”Ja”. Vidare ska leverantören ”bifoga monteringslösning”.

Tilldelningsbeslutet

Av tilldelningsbeslutet med tillhörande handlingar framgår bl.a. följande. Tre leverantörer har lämnat anbud. Av dessa har samtliga ansetts kvalificerade. Anbudet från Göteborgs Neonfabrik Göta-Neon AB antogs som det kvalificerade anbudet som ansågs ekonomiskt mest fördelaktigt med hänsyn till pris. Bolagets anbud kom på andra plats vid anbudsvärderingen.

YRKANDEN

Bolaget yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett genom en ny anbudsprövning, varvid anbudet från Göteborgs Neonfabrik Göta-Neon AB ska förkastas.

Kommunen anser att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖR

Bolaget

Inställning

Anbudet från Göteborgs Neonfabrik Göta-Neon AB uppfyller inte upphandlingsdokumentens krav avseende montering av corténstålskyltar och skulle därför rätteligen ha förkastats. Bolaget kom på andra plats vid anbudsutvärderingen och felet i upphandlingen medför således att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada i LOU:s mening.

Utveckling av ansökan

Anbudet från Göteborgs Neonfabrik Göta-Neon AB innehåller inte kompletta konstruktionsritningar, beräkning av hållfastighet samt vindlast. Det framgår inte av anbudet hur den av Göteborgs Neonfabrik Göta-Neon AB offererade skylten kommer att uppfylla kravet på hållfasthet över tid. Mot bakgrund av den offererade lösningen med stora betongfundament kan Göteborgs Neonfabrik Göta-Neon AB inte heller anses ha tagit hänsyn till det känsliga området så att fästnanordningen i marken blir så praktiskt genomförd som möjligt. Det finns anledning att ifrågasätta hur den offererade monteringslösningen ska kunna genomföras om och när man stöter på berg. Sammantaget kan Göteborgs Neonfabrik Göta-Neon AB inte anses ha uppfyllt kravet på att bifoga monteringslösning.

Kommunen

Inställning

Anbudet från Göteborgs Neonfabrik Göta-Neon AB uppfyller samtliga krav, inklusive kraven avseende montering av corténstålskyltar. Anbudsprovningen är således korrekt utförd och det saknas anledning att besluta om ett ingripande med stöd av LOU.

Utveckling av kommunens inställning

I upphandlingsdokumenten har det inte ställts krav på att anbuden ska innehålla en konstruktionslösning, utan endast att en sådan ska finnas. Detsamma gäller beräkning av hållfasthet och vindlast. Göteborgs Neonfabrik Göta-Neon AB har i sitt anbud svarat ja på frågan huruvida kravet på montering av corténstålskyltar uppfylls och även bifogat en monteringslösning. Därmed har de i upphandlingsdokumenten ställda kraven uppfyllts.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

I 4 kap. 1–3 §§ LOU anges följande. Upphandlande myndigheter 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. En upphandling får inte utformas i syfte att undanta den från lagens tillämpningsområde och får inte heller utformas i syfte att begränsa konkurrensen så att vissa leverantörer gynnas eller missgynnas på ett otillbörligt sätt. En upphandlande myndighet bör beakta miljöhänsyn,

sociala och arbetsrättsliga hänsyn vid offentlig upphandling om upphandlingens art motiverar detta.

Av 20 kap. 6 § LOU följer att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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.

Förvaltningsrättens bedömning

För att det ska finnas grund för att förkasta ett anbud måste det finnas klart stöd för detta antingen i upphandlingsdokumenten eller i tillämplig lagstiftning. Vidare medför det förhållandet att ett krav är allmänt hållet och kortfattat beskrivet att kraven för att det ska anses uppfyllt får sättas lägre och, motsatsvis, att kraven får sättas högre för att ett närmare specificerat och utförligt beskrivet krav ska anses uppfyllt.

Angående montering av corténstålskyltar anges i upphandlingsdokumenten endast att leverantören dels ska bekräfta att kravet på montering av corténstålskyltar uppfylls genom att besvara den upphandlingsdokumenten ställda frågan härom med ”Ja”, dels ska ”bifoga monteringslösning”. Det anges inte närmare vad den av leverantörerna lämnade monteringslösningen ska innehålla för att uppfylla kravet på att bifoga en sådan. Det framgår inte heller att någon prövning ska göras med monteringslösningen som underlag, utöver en kontroll att en monteringslösning överhuvudtaget har lämnats. Mot bakgrund härav kan kommunens bedömning att anbudet från Göteborgs Neonfabrik Göta-Neon AB uppfyller de aktuella kraven inte anses strida mot upphandlingsdokumenten. Bedömningen kan inte heller på annat sätt anses strida mot LOU. Sammantaget finner förvaltningsrätten därmed att bolaget inte förmått göra sannolikt att kommunen brutit mot LOU på sätt

som medför att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada i LOU:s mening. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Håkan Jöngren

Tf. rådman Håkan Jöngren har avgjort målet. Föredragande jurist har varit Ulf Nordberg.



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.

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.