



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM
2016-04-12
Meddelad i
Malmö

Mål nr
2066-16

SÖKANDE

Univar, 502070-9571
Kungsgatan 6
211 49 Malmö

MOTPART

Eslövs kommun
241 80 Eslöv

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Univars ansökan om ingripande enligt LOU.

KONKURRENSVERKET	
2016-04-13	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 311906

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
E-post: kansli1.fma@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Eslövs kommun genomför en upphandling avseende klor och kemikalier. Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande enligt LOU. Enligt bilaga till tilldelningsbeslutet blev Univar inte kvalificerade eftersom förfrågningsunderlagets kvalificeringskrav inte hade uppfyllts. Detta på grund av att företagets anbud saknade uppgift om tre likvärdiga utförda uppdrag under de senaste tre åren.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Univar

Univar ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande.

Ett dokument om referenser registrerades i TendSign, men vid öppning av anbudet så saknades uppgifter om referenser. Det är oklart om Univar skickat fel dokument eller om det har blivit blankt p.g.a. fel i elektronik. Univar betraktar en tom sida som en ”uppenbar felskrivning”.

Av förfrågningsunderlagets punkt 1.15 framgår följande. En upphandlande myndighet kan medge att anbudsgivare får rätta en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudet. Den upphandlande myndigheten får begära att ett anbud kompletteras och/eller förtydligas om det kan ske utan risk för särbehandling.

Eslövs kommun har inte begärt in rätt dokument. De kunde fråga efter det rätta dokumentet då man sett att ett dokument vid anbudsöppningen fanns med men att något tokigt hade inträffat. Detta innebär att Univar går miste om intäkter som Univar anser sig vara berättigade till.

Eslövs kommun

Eslövs kommun anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Univar har till sitt anbud bifogat en inte ifylld svarsmall ”Referensintyg”. Kommunen uppger i förfrågningsunderlaget avsnitt 1.15 om de begränsade möjligheterna till rättelser av fel, förtydliganden och kompletteringar som medges enligt 15 kap. 12 § LOU. Syftet med detta är att uppmärksamma potentiella anbudsgivare på vikten av noggrannhet vid inlämnade av anbud då rättspraxis pekar på en restriktiv tillämpning vid överprövningar enligt detta lagrum. I det aktuella kravet på referenser har kommunen i förfrågningsunderlagets avsnitt 2.6 dessutom tydligt informerat anbudsgivarna om att anbud kan komma att förkastas om det innehåller ofullständiga uppgifter.

Som framgår av förfrågningsunderlaget har kommunen tagit fram flertal svarsmallar, däribland Referensintyget, som ska fyllas i och bifogas anbudet. Instruktioner för detta finns vid varje efterfrågad uppgift i varje svarsmall. Om anbudsgivaren är osäker på om handlingarna som bifogats i upphandlingsverktyget (TendSign) är korrekta finns det möjlighet att öppna och visa dokumenten innan man skickar in sitt anbud. Ansvar för att kontrollera att samtliga efterfrågade handlingar och uppgifter finns med, kan rimligen inte anses ligga hos annan än anbudsgivaren.

Som stöd för kommunens resonemang hänvisas till Kammarrätten i Stockholm, mål nr 7138-10. I det aktuella fallet hade vinnande anbudsgivare förbisett ett krav på att lämna upp till tre referenser. Av utredningen i målet framgick att en komplettering av referenser hade skett efter anbudstidens utgång. Kammarrätten ansåg att det vid en utelämnad uppgift inte kunde anses handla om en uppenbar felskrivning eller om annan sådan uppgift som kan rättas med stöd av 15 kap. 12 § första stycket LOU och att en dylik komplettering därmed stod i strid med likabehandlingsprincipen.

Sammanfattningsvis gör Eslövs kommun gällande att den aktuella upphandlingen genomförts helt i enlighet med LOU och de upphandlingsrättsliga principerna.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdig och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 15 kap. 12 § LOU framgår att en upphandlande myndighet får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Förvaltningsrättens bedömning

Det är ostridigt i målet att Univar inte har bifogat referenser av slag som efterfrågats i förfrågningsunderlaget. Univar gör gällande att det ska ses som en felskrivning och att de borde få möjlighet att komplettera sitt anbud. Som

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM

framgår av 15 kap. 12 § LOU har den upphandlande myndigheten vissa möjligheter att tillåta en anbudsgivare att rätta en uppenbar felskrivning. Det föreligger emellertid inte någon skyldighet för den upphandlande myndigheten att göra detta. Förvaltningsrätten finner inte att det som Univar anför till stöd för sin talan medför att Eslövs kommun, genom att förkasta Univars anbud, agerat i strid med LOU. Med hänsyn härtill, och då Univar inte heller anför någon annan grund för ingripande mot upphandlingen, ska ansökan avslås.

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



Mattias Steen

Malena Bengtsson har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

