



SÖKANDE

ACRE Skogstjänst AB, 556646-6065
Vävlagargatan 4 G
507 30 Brämhult

Ombud: Victor Petisme
Zango AB

MOTPART

Falbygdens Energi Nät AB, 556407-5165
Box 684
521 21 Falköping

KONKURRENSVERKET	
2019-01-30	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

Överprövning enligt lagen om upphandling inom försörjningssektorerna (LUF)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Falbygdens Energi Nät AB (Falbygdens Energi) genomför en upphandling avseende ramavtal för skogsavverkning (2018-10-30). Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande. Anbud har inkommit från ACRE Skogstjänst AB (ACRE) och en annan leverantör, där sistnämnda har tilldelats upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

ACRE yrkar att upphandlingen ska göras om och anför bl.a. följande. Ingenstans i upphandlingsdokumenten nämns något kring referens, annat än i ett gömt blad i anbudsformuläret. En normalt omsorgsfull anbudsgivare kan inte förväntas leta efter en gömd flik. I de administrativa föreskrifterna anges att avtalstiden som längst är fem år, medan det i avtalet anges en total

avtalstid om längst åtta år. Denna brist på transparens gör att det inte kan garanteras att anbud lämnas på samma grunder. Av avtalet framgår att ett arbetssätt som innefattar luftburen inspektion av ledningsgator med drönare ska utarbetas, samtidigt som förvaring av beställarens sprängmedel omfattas av avtalet. Det förefaller otydligt huruvida detta ska ingå i den prissättning som anbudslämnare ombeds fylla i. Denna brist på transparens gör att anbudslämnare riskerar lämna pris på olika saker. I vilket fall utvärderas inte en stor del av upphandlingsföremålet, vilket strider med proportionalitetsprincipen. Det står oklart hur stor del av kontraktet som avser drönarinspektion/förvaringstjänster och huruvida detta ska betalas vid sidan, och i så fall till vilket pris "ersätts enligt överenskommelse". Genom otydligheterna i upphandlingsdokumentet har ACRE tvingats ta höjd i pris för att med säkerhet kunna leverera under de otydligt angivna premisserna. Uppgifterna är inte tillräckliga för att ens en rimligt informerad och normalt omsorgsfull anbudsgivare ska kunna utforma ett konkurrenskraftigt anbud. – ACRE åberopar ett filmklipp.

Falbygdens Energi anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. I anbudsformulär, flik Innehåll, framgår tydligt att anbudsgivaren ska bifoga två referensuppdrag till anbudet, vilket ACRE inte har gjort. Då Falbygdens Energi rätteligen har förkastat dess anbud kan leverantören inte anses ha lidit eller komma att lida skada. Av anbudsformuläret framgår tydligt vilka priser som begärts, och att övriga kostnader ersätts enligt överenskommelse. Priserna som har begärts utgör de priser som uppskattas att avtalet huvudsakligen kommer omfatta. Avtalstidens längd har inte ifrågasatts, och det har i underlaget beskrivits att uppdragets huvuddel är cyklisk, omfattande åtta år. Eftersom det tydligt framgår att arbetena fördelas över tid för att jämna ut arbetsbelastningen, påverkar inte avtalslängden prissättningen. Det finns en fingervisning om den årliga omfattningen för att ge leverantörerna en uppfattning om avtalets volym, men ramavtalskonstruktionen innebär att denna kan över- eller underskridas. Likaså är inte leverantören garanterad att få leverera under den maximala avtalstiden.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

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. Detta står i 4 kap. 1 § LUF.

Om den upphandlande enheten har brutit mot någon av 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. Detta står i 20 kap. 6 § LUF.

Förvaltningsrättens bedömning

Enligt förvaltningsrättens bedömning har skyldighet att lämna referens framgått klart och tydligt av upphandlingsdokumenten, som en normalt omsorgsfull anbudsgivare förväntas ta del av i sin helhet innan anbud lämnas. Även av det filmklipp som bifogats ansökan framgår att det under punkt 1 i anbudsformuläret efterfrågas referenser.

I målet är ostridigt att ACRE inte lämnat erforderliga referenser i anbudet. ACRE är därmed inte här att betraktas som presumtiv leverantör och har inte förmått visa att bolaget lidit eller kommit att lida skada av det överprövade beslutet. Huruvida Falbygdens Energi tidigare utvärderat anbudet saknar betydelse (jfr HFD 2013 ref. 5).

Förvaltningsrätten har också att pröva de invändningar som ACRE har riktat mot förfrågningsunderlagets konstruktion.

ACRE menar att det är omöjligt att avgöra huruvida upphandlingen avser ett kontrakt på fem eller åtta år. Falbygdens Energi har svarat att det tydligt

framgår att ramavtalet är cykliskt, med en cykel på åtta år. Eftersom det tydligt framgår att arbetena fördelas över tid för att jämna ut arbetsbelastningen, påverkar inte avtalslängden prissättningen. Därtill är angivna volymer inte garanterade och antagen leverantör är inte heller garanterad att leverera under den maximala avtalstiden.

I ramavtalet, punkt 4, anges att avtalet sträcker sig tre år från det att avtalet signerats av båda parter. Beställaren har därefter möjlighet att förlänga det att gälla ytterligare 2+2+1 år i taget i maximalt ytterligare fem år. Den totala avtalstiden är alltså som längst åtta år.

Enligt förvaltningsrättens bedömning framgår tillräckligt tydligt vilken tids-horisont som ramavtalet omfattar, i syfte att en leverantör ska kunna ta fram ett så konkurrenskraftigt anbud som möjligt.

ACRE anför också att det är otydligt huruvida luftburen inspektion av ledningsgator med drönare och förvaring av beställarens sprängmedel omfattas av prissättningen i anbudsformuläret. En oproportionerligt stor del av upphandlingsföremålet utvärderas därmed inte heller. Det står oklart hur stor del av kontraktet som avser drönarinspektion/förvaringstjänster och till vilka priser detta ska utföras.

Falbygdens Energi har svarat att det tydligt framgår vilka priser som leverantören ska ange i anbudsformuläret, och utgör de priser som avtalet i huvudsak kommer att omfatta.

Av anbudsformuläret framgår att leverantör ombeds ange timpris för skogsarbetare, skogsarbetare som också är EBR besiktningsman, arborist, projektledare, beredskapsersättning pris per dygn och person och fast pris per fjärrvärmeverk och mottagningsstation för ogräsbekämpning.

Enligt transparensprincipen måste leverantör ges sådan information att det i vart fall är möjligt att göra en grov uppskattning av avtalets omfattning, i syfte att kunna bedöma om det är affärsmässigt motiverat att lägga anbud och i så fall hur anbudet ska utformas. Sådan information finns i upphandlingsdokumenten. Av ramavtalets natur följer dock att någon mer exakt avropsmängd inte kan stipuleras. Annat har inte framkommit än att den del av avtalet som rör inspektion via drönare och förvaring, där information om arvodering visserligen hade kunnat vara tydligare, utgör en tämligen begränsad del av upphandlingen.

Förvaltningsrätten finner att upphandlingsdokumenten får anses vara tillräckligt klart och tydligt utformade för att leverantör ska kunna skapa sig en bild av möjligheterna att lägga ett konkurrenskraftigt anbud, även sett till utformning av anbud i dess prissättande del.

ACRE har därmed inte visat att den upphandlande enheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i LUF där leverantören har lidit eller kan komma att lida skada. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Susanne Karlberg

Rådmannen Susanne Karlberg har avgjort målet. Föredragande jurist har varit Anders Sanner.



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 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.

1. The first part of the document discusses the importance of maintaining accurate records of all transactions and activities. It emphasizes that this is crucial for ensuring transparency and accountability in the organization's operations.

2. The second part of the document outlines the various methods and tools used to collect and analyze data. It highlights the need for consistent data collection procedures and the use of advanced analytical techniques to derive meaningful insights from the data.

3. The third part of the document focuses on the role of technology in data management and analysis. It discusses how modern software solutions can streamline data collection, storage, and processing, thereby improving efficiency and accuracy.

4. The fourth part of the document addresses the challenges associated with data management, such as data quality, security, and privacy. It provides strategies to mitigate these risks and ensure that the data remains reliable and secure throughout its lifecycle.

5. The fifth part of the document concludes by summarizing the key findings and recommendations. It stresses the importance of a data-driven approach in decision-making and the need for continuous monitoring and improvement of the data management process.