



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2014-06-18
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
1888-14

Föredragande: M. Ek Lindqvist

KONKURRENSVERKET	
2014-06-23	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Deje Husplåt Aktiebolag, 556577-0707
Östanvindsgatan 5
652 21 Karlstad

Ombud: Advokat Viktoria Edelman samt Jur.kand. Maja Löfgren
och Jur.kand. Jaana Nilsson
Andersson Gustafsson Advokatbyrå KB
Box 3124
103 62 Stockholm

MOTPART

Säfflebostäder Aktiebolag, 556499-8697
661 80 Säffle

SAKEN

Upphandling enligt lagen (2007: 1091) om offentlig upphandling, LOU

AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förordnar att Säfflebostäder Aktiebolags upphandling av totalentreprenad rörande yttertaksrenovering Perssons Gränd 3 och norra takhalvan Ö:a Storgatan Kvarteret Banken 12 i Säffle får avslutas först sedan rättelse skett i enlighet med domskälen.

Dok.Id 111076

Postadress
Box 568
651 12 Karlstad

Besöksadress
Rådhuset, Stora
torget

Telefon
054-14 85 00
E-post: forvaltningsratten@karlstad.dom.se
www.forvaltningsratten@karlstad.domstol.se

Telefax
054-14 85 30

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Säfflebostäder Aktiebolag (myndigheten) genomför en upphandling av en totalentreprenad rörande yttertaksrenovering Perssons Gränd 3 och norra takhalvan Ö:a Storgatan Kvarteret Banken 12 i Säffle enligt bestämmelserna i LOU. Upphandlingen genomförs med ett förenklat förfarande och det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för den upphandlande myndigheten kommer att antas. Deje Husplåt Aktiebolag (bolaget) och ytterligare tre leverantörer har lämnat in anbud i upphandlingen. Enligt tilldelningsbeslut samt tillhörande utvärdering framgår vinnande anbudsgivare samt att bolagets anbud rankats som nummer två i upphandlingen.

PARTERNAS INSTÄLLNING

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen inte ska få avslutas innan rättelse vidtagits genom att en ny anbudsutvärdering genomförs vid vilken anbudet från vinnande anbudsgivare inte ska utvärderas.

Bolaget anför sammanfattningsvis följande. Myndigheten har under koden AFG.12 *Bodar*, i de administrativa föreskrifterna i förfrågningsunderlaget, valt att ange att totalentreprenören ska hålla erforderliga bodar. Det innebär att det ankommer på totalentreprenören att anordna och stå för kostnaden för de bodar som behövs för att kunna utföra entreprenaden. Vinnande anbudsgivare har i sitt anbud angett ”vi förutsätter att vi kan disponera utrymmen i byggnaden till Personalutrymmen”, vilket är en otillåten reservation. Reservationen har inte prissatts. Den reservation som vinnande anbudsgivare angett i sitt anbud förutsätter att myndigheten i förfrågningsunderlaget hade angett kod och rubrik AFG.1272 *Utrymme i befintlig byggnad vilket tillhandahålls* istället för kod och rubrik AFG.12 *Bodar*. Vinnande anbudsgivares anbud innehåller en reservation och det bolaget har således inte avgett anbud i överensstämmelse med förfrågningsunderlaget.

Eftersom detta anbud innehåller en otillåten reservation skulle det inte ha tagits upp till utvärdering. Att utvärdera ett anbud innehållande en icke prissatt reservation strider mot likabehandlingsprincipen och myndigheten skulle rätteligen ha förkastat vinnande anbudsgivares anbud.

Bolaget har lämnat in ett komplett anbud utan reservationer. Myndighetens förfarande att anta ett anbud som innehåller en otillåten reservation som inte heller har prissatts har inneburit att bolaget, som rangordnats som nummer två i upphandlingen, inte har tilldelats kontraktet. Bolaget har härigenom lidit eller riskerat att lida skada.

Myndigheten medger att rättelse sker på så sätt att en ny anbudsutvärdering utan vinnande anbudsgivares anbud genomförs och anför sammanfattningsvis följande. Efter en förnyad genomgång av anbuden konstateras att skrivningen i vinnande anbudsgivares anbudshandlingar kan uppfattas som en icke-prissatt reservation. Detta anbud skulle därför inte ha tagits upp till utvärdering.

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser

Om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att en leverantör lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt nämnda bestämmelse i 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt

samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Bedömning och slutsats

I de administrativa föreskrifterna i förfrågningsunderlaget anges under punkt AFB.31, *Anbuds form och innehåll*, att anbud ska avges i överensstämmelse med översänt förfrågningsunderlag. Under punkt AFB.311, *Huvudanbud*, anges att huvudanbud ska vara helt i enlighet med förfrågningsunderlaget. På sida 1 i föreskrifterna för upphandlingen framgår att beskrivningen av totalentreprenaden ansluter till AMA AF 12, *Administrativa föreskrifter med råd och anvisningar för byggnads-, anläggnings- och installationsentreprenader*. På sida 20 i föreskrifterna anges kod AFG. 12 i AMA AF 12 samt att totalentreprenören håller erforderliga bodar.

Det är i målet ostridigt att den upphandlande myndigheten vid sin anbudsutvärdering, genom att lämna tilldelningsbeslutet till en anbudsgivare som gjort en reservation, har frångått kravet i upphandlingsföreskrifterna att anbud ska avges i överensstämmelse med dessa. Förvaltningsrätten konstaterar att det av upphandlingsföreskrifterna framgår att anbud ska avges i överensstämmelse med förfrågningsunderlaget. Vidare konstateras att beskrivningen av totalentreprenaden ansluter till AMA AF 12 och att det föreskrivs att totalentreprenören ska hålla erforderliga bodar. Vinnande anbudsgivare förutsätter i sitt lämnade anbud att denne att kan disponera utrymmen i byggnaden till personalutrymmen. Mot bakgrund av det anförda finner förvaltningsrätten att det i målet är klarlagt att upphandlande myndighet har lämnat tilldelningsbeslutet till en anbudsgivare utan beaktande av att anbudet inte är i enlighet med förfrågningsunderlaget. Genom att tilldelningsbeslutet lämnats till en anbudsgivare vars anbud inte är i enlighet med förfrågningsunderlaget har den upphandlande myndigheten brutit

mot principen om likabehandling. Den upphandlande myndigheten har därmed brutit mot 1 kap. 9 § LOU.

Bolaget var det näst mest fördelaktiga anbudet i upphandlingen. Det får i målet anses klarlagt att bolaget därigenom lidit eller kan komma att lida skada. Därmed finns förutsättningar för åtgärd enligt 16 kap. 6 § LOU.

Förvaltningsrätten finner mot bakgrund av vad som framkommit i målet att upphandlingen genom rättelse kan uppfylla kraven i LOU. Rättelse ska ske på så sätt att en ny anbudsutvärdering genomförs varvid endast de anbud som avges i överensstämmelse med förfrågningsunderlaget utvärderas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Denna dom kan överklagas. Information om hur det sker återfinns i bilaga till denna dom (DV 3109/1B LOU).



Anders Österlin



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.