



KLAGANDE

Mobil Bygg i Stockholm AB, 556700-6019
Skrubba allé 24
135 59 Tyresö

MOTPART

Nynäshamns kommun

Ombud: Mikael Blomberg och Theodor Israelsson
Upphandling Södertörn
136 81 Haninge

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-03-14	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

YRKANDEN M.M.

Nynäshamns kommun (kommunen) genomför en upphandling av om- och tillbyggnad av skolmatsal (dnr SUN 2018/146). Upphandlingen genomförs enligt bestämmelserna om förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Av tilldelningsbeslut fattat den 20 december 2018 framgår att Mobil Bygg i Stockholm AB (bolaget) inte ansågs uppfylla samtliga obligatoriska krav. Anbudet gick därmed inte vidare till utvärdering.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen rättas på så sätt att bolagets anbud ska utvärderas.

Kommunen anser att ansökan om överprövning ska avslås.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för bedömningen

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudregel att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange vilka omständigheter denne grundar sin talan på. Förvaltningsrätten har därmed att pröva om det på grundval av vad bolaget anfört framstår som sannolikt att kommunen har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och om detta har medfört att bolaget lidit eller kan komma att lida skada (jfr. 19 kap. 2 § och 20 kap. 6 § LOU).

De grundläggande principerna innebär att en upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingen på ett öppet sätt. Vid upphandlingen ska vidare

principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas (jfr 19 kap. 2 § och 4 kap. 1 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Av tilldelningsbeslutet framkommer att kommunen ansåg att bolaget inte uppfyllde samtliga obligatoriska krav avseende att bifoga en tidplan till anbudet.

Bolaget har anfört att det tydligt finns redovisat i anbudsformuläret vad som ska fyllas i, vad som ska besvaras, vilka dokument som ska lämnas samt de uppgifter som efterfrågas. Bolaget menar att det följt alla krav enligt anbudsformuläret och besvarat alla frågor. Anbudsformuläret är felaktigt utformat.

Kommunen har anfört att det för anbudsgivarna funnits möjlighet att ladda upp efterfrågade bilagor separat och att det vinnande bolaget har kunnat inkomma med en sådan tidplan.

I upphandlingsdokumentet *AFD Entreprenadföreskrifter vid totalentreprenad* anges under avsnitt *AFD.4 Tider* följande krav.

AFD.41 Tidplan

Tidplan innefattande projektering och produktion skall upprättas av [entreprenören] och överlämnas till [beställaren] tillsammans med anbudet för [beställarens] bedömning. [Entreprenören] skall ange start- och sluttider för olika tillämpliga arbetsmoment. ...

Förvaltningsrätten konstaterar att det av ovan refererade avsnitt framgår att en tidplan ska lämnas in tillsammans med anbudet. Av upphandlingsdokumentet *AFB Upphandlingsföreskrifter* framgår det även under avsnitt *AFB.22 Förteckning över förfrågningsunderlaget* att de administrativa föreskrifterna AFA, AFB, AFD och AFG ingår i förfrågningsunderlaget.

Vidare framgår under avsnitt *AFB.31 Anbudets form och innehåll* att anbud ska lämnas helt enligt förfrågningsunderlagets villkor och förutsättningar, genom avsedda webformulär samt med efterfrågade bilagor. Det anges även att anbudet kan komma att förkastas om dess form eller innehåll inte överensstämmer med detta.

Förvaltningsrätten anser att dessa formuleringar lästa tillsammans tillräckligt tydligt gör klart att de administrativa föreskrifter där kravet om att en tidplan ska lämnas in, är ett upphandlingsdokument som innehåller krav vilka anbudsgivaren ska uppfylla. Att kraven är markerade med symbolen för att texten kan komma att ingå i avtalstexten istället för symbolen om att texten innehåller ett obligatorsikt krav innebär, enligt förvaltningsrättens mening, inte att en normalt upplyst anbudsgivare inte kunnat förstå att texten ändå innehöll obligatoriska krav. Dessa symboler är endast en hjälp för anbudsgivaren. Förvaltningsrätten konstaterar även att det tydligt anges att efterfrågade bilagor ska lämnas in.

Bolaget har även anfört att det borde ha fått möjligheten till en anbuds-komplettering innan det diskvalificerades. Kommunen har invänt att det åligger anbudsgivaren att läsa upphandlingsdokumenten för att se om de uppfyller ställda krav. Kommunen har även tillagt att det skulle ha stridit mot likabehandlingsprincipen och transparensprincipen att godta ett anbud som inte uppfyller ställda krav.

Med hänsyn till likabehandlingsprincipen har en upphandlande myndighet, enligt förvaltningsrättens mening, begränsade möjligheter att begära in kompletteringar av anbud efter det att de har lämnats in. Det ankommer därför på anbudsgivare att lämna ett anbud som uppfyller samtliga obligatoriska krav. Att låta bolaget göra en komplettering genom att lämna in helt nya uppgifter som saknades i det ursprungliga anbudet skulle därför ha stridit emot likabehandlingsprincipen.

Sammantaget anser förvaltningsrätten att bolaget inte har visat att kommunen brutit mot de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna eller andra bestämmelser i LOU genom att förkasta bolagets anbud. Bolaget har inte heller visat att det lidit eller kan komma att lida skada genom kommunens agerande. det saknas därför skäl för ingripande enligt LOU på de grunder som anförts. Ansökan ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Per-Erik Nistér

Tf. rådman

Johanna Broo har föredragit målet.



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.

