



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2019-01-08
Meddelad i Växjö

Mål nr
4987-18

SÖKANDE

Hälleskalla Entreprenad Aktiebolag, 556374-8283

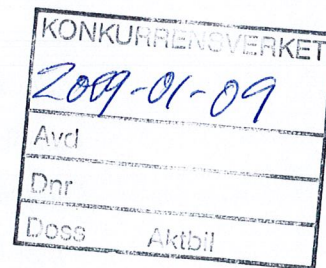
MOTPART

Nybro Elnät Aktiebolag, 556058-4897

Ombud: Advokat Henrik Seeliger
Advokatfirman Lindahl KB

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, LUF



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Hälleskalla Entreprenad Aktiebolags ansökan om överprövning.

YRKANDEN M.M.

Nybro Elnät AB (Nybro Elnät) genomför en upphandling avseende ”[r]amavtal inhyrning av entreprenadmaskiner inklusive förare”.

Upphandlingen genomförs enligt LUF som ett urvalsförfarande. Efter genomförd kvalificering av anbudssökandena meddelades Hälleskalla Entreprenad Aktiebolag (Hälleskalla) att bolaget inte kvalificerats till anbudsgivning.

Hälleskalla yrkar att förvaltningsrätten förordnar att kvalificeringen till anbudsgivningen ska göras om.

Nybro Elnät bestrider Hälleskallas yrkande.

Dok.Id 193666

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se
www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

Vad parterna anför

Hälleskalla

I ansökningsinbjudan har Nybro Elnät ställt upp krav enligt punkt 2.5 att ”[a]nbudsansökan ska vara uppställt och innehålla uppgifter och bilagor enligt Bilaga 01 – Formulär till anbudsansökan”. Formuläret avser bl.a. kontaktuppgifter till den anbudssökande samt undertecknande av behörig företrädare för den anbudssökande. Hälleskalla har fyllt i formuläret och undertecknat detta den 24 oktober 2018. Anbudsansökan skulle laddas upp via webb enligt anvisning. Hälleskalla har dock missat att ladda upp formuläret tillsammans med de andra handlingarna. Nybro Elnät har på grund av detta diskvalificerat Hälleskalla från anbudsgivning.

Formuläret består enbart av formella krav. Då anbudsansökningen har skett via webb har Nybro Elnät haft tillgång till Hälleskallas kontaktuppgifter. Nybro Elnät har även haft kontakt med Hälleskalla via e-post och således uppenbarligen haft tillgång till de eftersökta kontaktuppgifterna. Vidare krävs en legitimerad inloggning för att lämna in anbudsansökan, vilket gjorts av behörig företrädare för Hälleskalla.

Avseende de materiella kraven har Hälleskalla skickat in samtliga efterfrågade uppgifter vilket medfört att anbudsansökningen, med undantag för vissa formella krav, varit möjlig att pröva utan risk för att likabehandlingsprincipen åsidosatts. Det bör anses som uppenbart att Hälleskalla utan avsikt missat att bifoga formuläret. De uteblivna uppgifterna utgör enbart krav av ordningskaraktär och det kan inte anses vara proportionerligt att diskvalificera Hälleskalla på grund av något som uppenbart är ett misstag.

Anbudsansökan godkändes av Nybro Elnät och kunde skickas in trots att nödvändiga uppgifter ej bifogades. Det kom ingen varning om att uppgifterna behövde kompletteras. Efter anbudsansökan skickats mottogs ett mejl

om att Nybro Elnät mottagit deras anbudsansökan. Inte heller här meddelades att nödvändiga uppgifter saknades för att kunna komma med. Det var först efter att anmälningstiden gått ut som Hälleskalla fick information om att "[b]ilaga 01" saknades. Då hade bolaget inte någon möjlighet till åtgärd. Att "[b]ilaga 01" saknades berodde inte på att bilagan inte fyllts i utan att den vid inlämningen inte bifogades. Enligt Nybro Elnät finns inte organisationsnummer och kontaktuppgifter till Hälleskalla med i anbudsansökan. Saknade uppgifter finns dock med i "[b]ilaga 1 – Sanningsförsäkran (underskrift av Gert Andersson som registrerad firmatecknare)" och "[b]ilaga 2 – Årsredovisning (företagets organisationsnummer och underskrift av Gert Andersson registrerad firmatecknare)". Efter många års samarbete har Nybro Elnät fullständiga kontaktuppgifter till Hälleskalla och det borde funnits möjlighet för Hälleskalla att komplettera med den saknade bilagan.

Nybro Elnät har genom att diskvalificera Hälleskalla, på grund av att ett dokument som inte haft betydelse för den materiella prövningen uteblivit av misstag, brutit mot principen om likabehandling. Hälleskalla har genom att diskvalificeras från anbudsgivningen lidit skada då de inte fått möjlighet att lämna anbud.

Nybro Elnät

I punkten 2.5 i ansökningsinbjudan anges de ovillkorliga krav som uppställs på anbudsansökan i detta avseende; "[a]nbudsansökan ska vara uppställt och innehålla uppgifter och bilagor enligt Bilaga 01 – Formulär till anbudsansökan". Av formuläret framgår tydligt att anbudssökanden under punkt 1 i formuläret ska fylla i uppgift om företagsnamn, organisationsnummer och behörig företrädare för anbudssökanden. Vidare framgår tydligt att anbudssökanden under punkt 2 ska fylla i vem hos anbudssökanden som ska

besvara eventuella förfrågningar avseende anbudsansökan, samt telefonnummer och e-postadress till denna person. Slutligen framgår under punkt 3 att ansökan ska skrivas under av behörig företrädare.

Hälleskalla har överhuvudtaget inte lämnat in något ansökningsformulär i upphandlingen. De enda handlingar som inkommit till Nybro Elnät är således de bilagor som Hälleskalla skulle ha bifogat för det fall en anbudsansökan getts in. Enligt Nybro Elnäts uppfattning kan någon ansökan emellertid inte ansetts ha getts in av Hälleskalla. Under alla förhållanden saknas kravställda uppgifter under punkt 1–3 i formuläret.

I TendSign går att utläsa att bilagorna getts in från Hälleskallas TendSign-konto, även om organisationsnummer saknas. Det är dock inte ovanligt, eller otillåtet enligt LUF, att en anbudssökande eller anbudsgivare nyttjar annat bolags TendSign-konto, exempelvis ett koncernbolags, vid anbudsansökning eller anbudsgivning. Nybro Elnät har således inte ens med säkerhet kunnat utläsa vilket bolag ”ansökan” avsåg.

Enligt Nybro Elnäts uppfattning har Nybro Elnät inte haft möjlighet att begära in en komplettering av Hälleskallas ”ansökan” och låta Hälleskalla inkomma med ett ifyllt ansökningsformulär. Under alla förhållanden har Nybro Elnät inte varit skyldig att göra så. Hälleskalla har inte bifogat de handlingar och uppgifter som kravstälts i ansökningsinbjudan. Nybro Elnät har således agerat helt i enlighet med LUF när Hälleskallas ansökan förkastats.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av 4 kap 1 § LUF framgår att 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.

Av 20 kap. 6 § LUF framgår att om den upphandlande enheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LUF eller någon annan bestämmelse i samma 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.

Av 4 kap 8 § LUF framgår att en upphandlande enhet får tillåta eller begära att en leverantör rättar en felskrivning, felräkning eller något annat fel i en handling som har getts in av leverantören. Enheten får också tillåta eller begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar en sådan handling. En åtgärd enligt första stycket ska vara förenlig med principerna om lika-behandling och öppenhet.

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LUF eller någon annan bestämmelse i samma lag.

Av ansökningsinbjudan punkten 2.1 framgår bl.a. att upphandlingen sker genom urvalsförfarande i två steg. I första steget får anbudssökande ansöka om att få lämna anbud, enligt anbudsinbjudan. De anbudssökande som kvalificerar sig kommer beställaren därefter att bjuda in till anbudsgivning i steg två.

Av punkten 2.5 i ansökningsinbjudan framgår bl.a. att ”[a]nbudsansökan ska vara uppställt och innehålla uppgifter och bilagor enligt Bilaga 01 – Formulär till anbudsansökan”. Förvaltningsrätten konstaterar att Nybro Elnät i upphandlingsdokumentet angett vilka krav anbudsgivarna haft att

följa och anser att kraven varit tydligt utformade. Det är i målet ostridigt att Hälleskalla inte skickat in "[b]ilaga 01 – Formulär till anbudsansökan" tillsammans med bolagets ansökan till Nybro Elnät.

Förvaltningsrätten konstaterar att Hälleskalla, genom att inte skicka in begärd handling i samband med anbudsgivning, inte uppfyllt kravet i ansökningsinbjudan. Nybro Elnät har inte haft någon skyldighet enligt LUF att begära en komplettering av Hälleskalla. Nybro Elnät har därför enligt förvaltningsrättens mening haft fog för sitt beslut att förkasta Hälleskallas anbud. Hälleskallas ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Jenny Ulfsson
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande: Susanne Rehnström



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 nyårsafton, 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.