



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Avdelning 20

DOM
2019-06-19
Meddelad i Stockholm

Mål nr
10979-19

Sida 1 (6)

SÖKANDE

Trafikia AB, 556961-4521
Isafjordsgatan 5
164 40 Kista

MOTPART

Nacka kommun
131 81 Nacka

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-06-20	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Trafikia AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 1110923

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag–fredag 08:00–16:00
		E-post: avd20.fst@dom.se www.domstol.se/forvaltningsratt		

BAKGRUND

Nacka kommun (kommunen) har genomfört en upphandling av trafikräknare (dnr NTN 2018/286). Upphandlingen genomfördes som ett förenklat förfarande i enlighet med bestämmelserna i lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Efter utvärdering av anbuderna från de två anbudsgivarna Roadinfo Nordic AB (Roadinfo) och Trafikia AB (Trafikia) tilldelades Roadinfo kontrakt i upphandlingen genom tilldelningsbeslut den 6 maj 2019.

YRKANDEN

Trafikia ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ogiltigförklaras. Trafikia anför i huvudsak följande. Prisbilagan har varit felaktig/otydlig vad gäller ”fasta mätpunkter”, vilket medfört att prissättningen inte går att utvärdera för denna del. I prisbilagan framgår att antalet är fyra, att mätperioden är 365 antal per år och att tiden är sju dagar. Det finns alltså två enheter, sju respektive 365, som motsäger varandra. En fråga ställdes om detta och som svar angavs att från de fasta punkterna samlas och lagras data hela året. Däremot framgår inte vad som ska prissättas i prisbilagan. Efter begäran inkom Trafikia med förtydligande på anbudet där det framgår att i deras pris ingår anläggande av fyra fasta mätpunkter, insamling av data hela året, redovisning samt drift och underhåll. En begäran om förtydligande skickades även till Roadinfo, som enbart hänvisade till upphandlingen. Roadinfos pris på 2 650 kr per mätpunkt är samma som för mätpunkter som ska mätas fem dygn. Bolagets pris är 35 000 kr per mätpunkt. Detta visar att bolagen har uppfattat prisbilagan på helt olika sätt. Tar man bort priset för de fasta mätpunkterna är Trafikia billigast.

Kommunen bestrider bifall till ansökan om överprövning och anför bl.a.

följande. Trafikia har inte lämnat det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet och därför har en annan anbudsgivare tilldelats kontraktet. Av punkt 5.1 i upphandlingsdokumentet framgår att upphandlingen består av fyra fast mätpunkter och 50 rörliga mätpunkter. I punkt 5.2.1 anges vidare bl.a. att de cirka 50 rörliga mätningarna kompletteras med fyra fasta mätpunkter. Därutöver framgår av punkt 5.8 bl.a. att data från de fasta punkterna samlas och lagras hela året. Av prisbilagan till upphandlingsdokumentet anges hur prissättningen ska ske. Där framgår att anbudsgivaren, för respektive typ av mätning, ska fylla i vilken typ av mätning det rör sig om och pris per mätpunkt. Av rad tre i prisbilagan framgår att de fyra fast mätpunkterna mäts hela året. Av rad fyra och fem framgår att mätperioden till antalet motsvarar 365 och att tiden motsvarar sju dagar. Med hänsyn till diskrepansen mellan Trafikia och Roadinfos prisangivelser inhämtade kommunen förtydliganden från anbudsgivarna om hur de tolkat kravet. Av svaren framgår att både Trafikia och Roadinfo har tolkat kravet på samma sätt. Trafikia har bekräftat att det rör sig om fyra fast mätpunkter som mäts under hela året och att antalet dagar för mätningen uppgår till 365. Roadinfo har bekräftat att det lämnat ett pris utifrån de krav som ställts i upphandlingen. Mot denna bakgrund förligger inga oklarheter eller felaktigheter i kraven.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerade sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU, eller någon annan bestämmelse i lagen, och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska enligt 20 kap. 6 § LOU rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

I mål om offentlig upphandling grundar rätten sin prövning på de omständigheter som sökanden har åberopat (RÅ 2009 ref. 69). Frågan i målet är därför om det föreligger skäl för ingripande enligt LOU på de grunder som Trafikia har anfört.

Förvaltningsrättens bedömning

Av upphandlingsdokumentet framgår att upphandlingen utvärderades enligt utvärderingsmodellen lägst pris. Trafikia har anfört att prisbilagan som var fogad till upphandlingsdokumentet var otydlig gällande de fasta mätpunkterna samt att Trafikia och Roadinfos olika prissättning visar att de har uppfattat prisbilagan på olika sätt. Prissättningen i denna del har därför enligt Trafikia inte gått att utvärdera.

Förvaltningsrätten konstaterar att ett upphandlingsdokument ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande myndigheten tillmäter betydelse vid upphandlingen. De skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör emellertid att även upphandlingsdokument som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att det inte strider mot de grundläggande principerna i LOU (jfr RÅ 2002 ref. 50).

Av upphandlingsdokumentets avsnitt 5.1 *Uppdragets omfattning* och 5.2.1 *Mätpunkter* framgår bl.a. att upphandlingen omfattar fyra fasta mätpunkter. Av avsnitt 5.8 *Trafikmätningar* anges bl.a. att data från de fasta punkterna

samlas och lagras hela året. Vidare anges i prisbilagan till upphandlingsdokumentet att de fyra fasta mätpunkterna mäts hela året. För de fasta mätpunkterna anges att mätperioden är 365 och att tidsperioden är sju dagar.

Förvaltningsrätten anser att informationen i prisbilagan, tillsammans med informationen i upphandlingsdokumentet, måste tolkas på så sätt att anbudsgivaren ska lämna pris för fyra fast mätpunkter som mäts hela året, dvs. 365 dagar per år. Även om viss otydlighet föreligger vad avser angivelsen av enheterna mätperiod om 365 respektive tidsperiod om sju dagar i prisbilagan anser förvaltningsrätten att informationen är tillräckligt tydlig för att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer kan tolka informationen på samma sätt. Av utredningen i målet framgår vidare att en fråga gällande prissättningen för de fyra fasta mätpunkterna ställdes till kommunen. Kommunen svarade då att från de fasta punkterna samlas och lagras data hela året. Vidare framgår att kommunen, mot bakgrund av skillnaden i anbudsgivarnas prissättning, bad om förtydliganden över hur Trafikia och Roadinfo uppfattat kraven. Förvaltningsrätten anser att det i målet inte har kommit fram annat än att anbudsgivarna har uppfattat informationen på likvärdigt sätt. Skäl för ingripande mot upphandlingen föreligger enligt domstolen därmed inte.

Sammantaget finner förvaltningsrätten att vad bolaget har anfört inte utgör omständigheter som visar att kommunen har genomfört upphandlingen i strid med de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen. Det saknas därmed skäl för ingripande enligt LOU. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Maria Jacobsson
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande juristen Matilda Johansson Köves 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 får 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.