

**SÖKANDE**

FOODit Kostsystem AB, 556556-4159
Första Långgatan 22
413 28 Göteborg

MOTPART

Årjängs kommun
Box 906
672 29 Årjäng

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2018-03-21	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller FOODit Kostsystem AB:s ansökan om överprövning och beslutar att upphandlingen ska göras om.

BAKGRUND

Årjängs kommun har genomfört en upphandling benämnd "Kostdataprogram 2018". Anbud ingavs av bland annat FOODit Kostsystem AB (FOODit). Kommunen, som diskvalificerade FOODit:s anbud, antog anbud från annan anbudsgivare.

PARTERNAS TALAN

FOODit ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen görs om. FOODit anför följande. Kommunen har, genom att ha ställt otydliga skallkrav i upphandlingen, brutit mot principen om likabehandling. I punkten 11.18 i förfrågningsunderlaget anges följande:

"Matsedlar ska utan extra arbete kunna göras publica på webben. Finnas i en App för Android, IOS".

FOODit svarade:

"Matsedelsappen är utvecklad som en responsiv webbsida och kan därigenom köras på både IOS och Android men även andra mobila plattformar. Den kan även köras på kommunens webbsida. Du publicerar matsedlar med en enkel knapptryckning. Du väljer om du vill visa information om innehåll, näringsvärde och allergener eller bara måltidens namn."

Att bli diskvalificerad på grund av att avsaknad av app är mycket märkligt då FOODit anser sig ha en app (webbApp) som kan köras på både Android och IOS. Definitionen av app är väldigt otydlig och att diskvalificera anbudet på grund av detta är ett brott av principen om likabehandling och transparens. Då det inte heller har skett någon anbudspresentation där Årjängs kommun som enligt "utvärderingsmodell.pdf" ska bedöma systemen på punkterna 1.0.1 och 1.0.2, anser FOODit inte att det blivit korrekt bedömt då det inte skett någon bedömning.

Årjängs kommun har förelagts att svara på ansökan men har inte kommit in med något svar. Årjängs kommun har av förvaltningsrätten påmint om föreläggandet och även delgivits detsamma men ändå inte svarat.

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § lagen om offentlig upphandling (2016:1145; LOU) eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 20 kap. 6 § besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

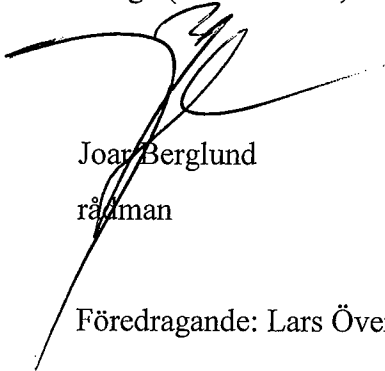
Enligt nämnda bestämmelse i 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

FOODits anbud har uteslutits från utvärderingen med hänvisning till att skallkravet i punkten 11.18 inte uppfyllts. Enligt nämnda skallkrav ska matsedlar utan extra arbete kunna göras publica på webben och finnas i en app för Android och IOS. Enligt anbudssammanställningen uppfyller inte FOODits anbud kravet på grund av ”kravet på att matsedeln ska vara en app”. FOODit gör gällande att förfrågningsunderlaget är otydligt med avseende på ovan nämnda krav då FOODit offererat en matsedelsapp som kan användas på både Android och IOS. Vad FOODit obestritt anfört talar för att förfrågningsunderlaget är otydligt med avseende på vad som krävs i fråga om efterfrågad app. Förvaltningsrätten bedömer därvid att förfrågningsunderlaget brister i transparens, och att detta medfört att FOODit riskerar att lida skada. Därmed finns grund för ingripande enligt LOU. Då bristen

ligger i förfrågningsunderlaget, dvs. upphandlingens konkurrensuppsökande skede ska upphandlingen göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Denna dom kan överklagas. För information om hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1B, LOU).



Joar Berglund
rådmän

Föredragande: Lars Överström



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.