



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Ann-Louise Jonsson

DOM
 2019-01-25
 Meddelad i Falun

Mål nr
 5514-18

SÖKANDE

Fredins Takentreprenad AB, 556588-0076
 Repbäcksvägen 152
 781 69 Borlänge

MOTPART

Rättviks Fastigheter AB, 556692-1119
 Vasagatan 6
 795 30 Rättvik

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-01-25	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 241419

Postadress
 Box 45
 S-791 21 Falun

Besöksadress
 Kullen 4

Telefon
 023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
 www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

Telefax
 023-383 00 80

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00–12:00
 13:00–16:00

YRKANDE M.M.

Rättviks Fastigheter AB (Rättviksfastigheter) genomför, genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU, en upphandling av taksäkerhetsarbeten (diarienummer 2018/12). Rättviksfastigheter beslutade den 5 december 2018 att anta TAKAB Tak & Bygg i Falun AB som leverantör. Av upphandlingsrapporten framgår att anbudet från Fredins Takentreprenad AB uteslutits med hänvisning till att bolaget inte lämnat ett komplett anbud.

Fredins Takentreprenad AB (Fredins) ansöker om överprövning och anför att man vill få möjlighet att komma in med en prislista alternativt att upphandlingen ska avbrytas och göras om med nya tydliga instruktioner. Fredins anför till stöd för sin talan i bl.a. följande. Under anbudstiden inkom en fråga inom ramen för "Frågor och Svar". Bolaget valde att inte besvara frågan då det saknades hänvisning till vilken rubrik i AF-delen frågan gällde. Rättviksfastigheter uppger som svar på frågan att man "väljer att ändra prissättningen på material enligt följande: Material ersätts enligt E:s tillhandahållen officiell prislista enligt fakturakopia + en rabattsats på 15 % exklusive moms, prislista som anger pris före rabatt ska bifogas anbudet". Svaret är luddigt då myndigheten endast anger att man vill ha in en prislista, men inte på vad. En fakturakopia har man först efter att man köpt material till kommunen, och den enda som möjligen har detta är den lokala firman.

I AFD.61 anges under rubriken "Restid" att milersättning utgår för resor sträckan Boda – Furudal och Rättvik tätort. Med denna skrivning får den anbudsgivare som har lokal förankring i Rättvik en fördel mot de övriga anbudsgivare som måste resa till orten. Upphandlingen styrs således till fördel för den lokala firman, vilken har sitt säte mellan Rättvik och Boda och därmed får milersättning hela tiden. Detta är inte tillåtet enligt LOU.

Rättviksfastigheter bestrider bifall till ansökan och framför bl.a. följande. Ersättningsmodell för material och förbrukningsmaterial återfinns bara under rubriken AFD.61 i de administrativa föreskrifterna. Den text som publicerades i ”Frågor och Svar” i Visma TendSign den 9 november 2018 är formulerad på samma sätt som i de administrativa föreskrifterna. Fredins uppfyller inte det obligatoriska kravet på att bifoga en prislista. Någon komplettering av tidigare saknade dokument kan inte ske i efterhand. Om Fredins hade skickat in en prislista hade Rättviksfastigheter kunnat begära kompletteringar och förtydligande av insänt dokument. Då Fredins anbud inte var komplett uteslöts detta från anbudsprövningen. Milersättning utgår bara för sträckan Boda – Furudal och är densamma för alla (AFD.61). Restiden ersätts med angivet timpris som anbudsgivaren lämnat i anbudsformuläret. Rättviksfastigheters huvudkontor är beläget i centrala Rättvik och därför en naturlig startpunkt för uppdragets utförande. Resor till Rättvik regleras inte då Rättviksfastigheters avsikt med vald ersättningsmodell är att behandla alla anbudsgivare lika.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrätten ska pröva om det på grundval av vad Fredins anfört är visat att Rättviksfastigheter brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att det har medfört att Fredins lidit eller kan komma att lida skada (20 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

En huvudprincip enligt LOU är att anbud som inte uppfyller upphandlingsdokumentens obligatoriska krav som regel inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i upphandlingsdokumenten måste därmed vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna utvärdera anbudet. Den upphandlande myndigheten får vid anbudsprövningen inte heller frångå uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle strida mot likabehandlingsprincipen.

Transparensprincipen innebär att man i varje enskilt fall måste bedöma om en upphandling har genomförts tillräckligt öppet och förutsebart för rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer (jfr EU-domstolens avgörande C-19/00, SIAC Construction).

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att de svar som Rättviksfastigheter lämnat på frågor under anbudstiden utgör del av upphandlingsdokumenten (jfr AFB.25). Den ändring av prissättningen på material som Rättvisfastigheter gjort i och med publiceringen i Visma TendSign den 9 november 2018 är därmed gällande upphandlingsdokumentation som anbudsgivarna har att förhålla sig till. Utifrån hur Rättviksfastigheter rent språkligt har uttryckt sig i sitt svar, gör förvaltningsrätten bedömningen att en normalt omsorgsfull leverantör bör ha förstått att ändringen avser ersättning för material och förbrukningsmaterial i förhållande till vad som tidigare föreskrivits i de administrativa föreskrifterna under avsnitt AFD.61.

Det är vidare förvaltningsrättens uppfattning att det i och med den publicering som gjorts klart och framgår tydligt av AFD.61 att det är ett obligatoriskt krav att med anbudet bifoga en prislista som anger pris för material och förbrukningsmaterial före rabatt. I målet är utrett att Fredins inte lämnat in någon prislista för material med sitt anbud. 4 kap. 9 § första stycket LOU är inte tvingande och innebär inte någon generell rätt för anbudsgivare att komplettera eller förtydliga anbud efter anbudstidens utgång. Rättviksfastigheter har därmed haft fog för att diskvalificera Fredins anbud med hänvisning till att bolagets anbud innehåller brister i förhållande till ett obligatoriskt krav.

Förvaltningsrätten finner inte heller att Fredins har framfört omständigheter som visar att Rättviksfastigheter har utformat upphandlingsdokumenten på ett sätt som innebär en fördel för någon leverantör på marknaden. Detsamma gäller bolagets påstående att regleringen avseende ersättning för resor i AFD.61 är utformad i strid med någon av de grundläggande principerna för offentlig upphandling eller någon annan bestämmelse i LOU.

Sammanfattningsvis saknas enligt förvaltningsrättens mening skäl för ingripande enligt LOU på de av Fredins åberopade grunderna. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Lenart Andersson
rådman



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 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.

