



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2017-03-30
Meddelad i Linköping

Mål nr
1201-17

SÖKANDE

Hertzman Rörservice AB, 556342-8258
Åby Sågväg 6
616 32 Åby

MOTPART

Samhälls- och Eventfastigheter i Norrköping AB, 556225-9621
Näringslivets Hus
601 81 Norrköping

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2017-03-30	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 280988

Postadress Box 406 581 04 Linköping	Besöksadress Brigadgatan 3	Telefon 013-25 11 00 E-post: forvaltningsrattenilinkoping@dom.se www.forvaltningsrattenilinkoping.domstol.se	Telefax 013-25 11 40	Expeditionstid måndag-fredag 08:00-16:00
--	--------------------------------------	---	--------------------------------	---

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Samhälls- och Eventfastigheter i Norrköping AB (SENAB) genomför en upphandling för utförandeentreprenad avseende nybyggnad av räddningsstation i Skärblacka. Upphandlingen genomförs som förenklat förfarande enligt LOU och tilldelningsgrund är lägsta pris. SENAB har tilldelat Sandbäckens Rör i Norrköping AB kontraktet.

Hertzman Rörservice AB (Bolaget), vars anbud inte godtogs, ansöker om överprövning och begär att Bolaget ska tilldelas upphandlat kontrakt. Till stöd för sin talan anför Bolaget bl.a. följande. De saknas sakliga skäl för att inte tilldela Bolaget kontraktet. Bolaget har ett kvalitets- och miljösystem enligt ISO9001 och 14001. Bolaget har lämnat ett, enligt de föreskrifter som finns, fullständigt och godkänt anbud med tillhörande handlingar och dessutom haft lägst pris, vilket är det som ska utvärderas. Det föreskrivs inte någonstans i de administrativa föreskrifterna att SENAB även ska utvärdera kvalitets- och miljöhandlingar på ett visst sätt. Därav kan inte Bolagets handlingar förkastas på grund av att SENAB inte förstår dem. Det är dessutom fullt tillåtet att komplettera sådana handlingar enligt LOU och rättspraxis.

SENAB anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Det framgår tydligt i administrativa föreskrifter AFB.52 att anbudsgivare ska lämna efterfrågade uppgifter och handlingar efter anmodan från beställaren. Vid utvärdering av de av Bolaget inskickade handlingar enligt AFB.52 samt anbudsutvärdering framgår att de efterfrågade handlingarna saknas och att det inte är ett komplett anbud, varför det har förkastats. Det är otvistigt att anbudsgivaren erbjöd sig att komplettera sitt anbud med de handlingar som saknats vid anbudsutvärderingen. Om SENAB godkänt att anbudsgivaren fått komplettera sitt anbud med de uppgifter som är krav för att godkännas som anbudsgivare hade SENAB begått ett formellt fel enligt LOU.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

LOU upphävdes den 1 januari 2017. Enligt punkten 4 i övergångsbestämmelserna till den nya lagen (2016:1145) om offentlig upphandling gäller dock den äldre LOU (2007:1091) för sådana upphandlingar som påbörjades innan den 1 januari 2017. Av utredningen framgår att upphandlingen påbörjades under 2016 varför LOU ska tillämpas.

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 16 kap. 4 § LOU får allmän förvaltningsdomstol, efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma att lida skada, överpröva en upphandling.

Av 16 kap. 6 § första stycket LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande bestämmelserna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna 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.

Förvaltningsrättens bedömning

De punkter i förfrågningsunderlaget som är relevanta för förvaltningsrättens bedömning återfinns i följande delar av förfrågningsunderlaget.

AFB. 52 – Prövning av anbudsgivares lämplighet

För att anbud skall prövas ska efterfrågade uppgifter enligt anbudsformulär vara redovisade.

Anbud som innehåller uppgifter enligt AFB.31 kommer att prövas enligt krav i AFB.52.

Uppgifter som lämnas efter anmodan [...]

- *Kvalitetssäkring*
Entreprenören skall redovisa sitt kvalitetssystem. Kvalitetssystemet skall vara utfört enligt ISO 9001 eller motsvarande
Vid redovisning av kvalitetssystemet skall framgå hur kvalitetsarbetet sker gällande:
 - ❖ *Tidsstyrning*
 - ❖ *Arbetsberedning*
 - ❖ *Egenkontroll för kvalitetskritiska arbeten*
- *Miljöledning*
Entreprenören skall redovisa sitt miljöledningssystem. Miljöledningssystemet skall vara utfört enligt ISO 14001 eller motsvarande
Vid redovisning av miljöledningssystemet skall framgå hur miljöarbetet sker gällande:
 - ❖ *Hantering av avfall*

Ovanstående krav återspeglas vidare dels i anbudsformuläret punkt 3.3.1 och 3.3.3. dels i entreprenadföreskrifterna AFC.221 och 222. I anbudsformuläret ska dock anbudsgivaren endast bekräfta att de har ett dokumenterat kvalitets- och miljöledningssystem samt kort beskriva dessa.

I målet är att otvistigt att Bolagets anbud har ansetts innehålla de uppgifter som krävs enligt AFB.31. Vidare har framkommit att Bolaget den 16 janu-

ari 2017 fått en förfrågan från SENAB att komplettera sitt anbud med de uppgifter som är angivna under AFB.52. Den 19 januari 2017, inom utsatt tid, kompletterade Bolaget sitt anbud enligt anmodan. En första fråga i målet är om detta underlag kan anses uppfylla nu aktuella krav.

Vid genomgång av ingiven komplettering avseende miljö- och kvalitetsledningssystem kan konstateras att detta utifrån satta rubriker behandlar de frågor (tidsstyrning, arbetsberedning, egenkontroll för kvalitetskritiska arbeten samt hantering av avfall) som efterfrågas i AFB.52 i nu relevant del. I dokumentet finns dock ingen uppgift att av Bolaget tillämpade ledningssystem följer ISO 9001 och 14001 eller motsvarande. Eftersom, såvitt framkommit, Bolaget inte heller i anbudsformuläret eller på annat sätt i anbudet angett detta, är ingivet kompletterande underlag enligt förvaltningsrätten bristfälligt på så sätt att det inte visar att brukade ledningssystem, i enlighet med ett uppsatt obligatoriskt krav, är utformade enligt nämnda ISO standarder eller motsvarande. Nästa fråga är därmed om Bolaget bör ges möjlighet att läka sådan brist genom ytterligare en komplettering till sitt anbud.

SENAB har i förfrågningsunderlag gjort tydligt att anbudsgivare efter anbudsgivning vid anmodan kommer att ges tillfälle att komplettera sina anbud med information rörande bl.a. tillämpade ledningssystem. I förfrågningsunderlaget anges ingen uttrycklig begränsning ifråga om antal kompletteringar som kan komma att efterfrågas. För att en komplettering ska utgöra del av anbudet får dock enligt förvaltningsrätten anses krävas att det är SENAB som tagit initiativet och begärt in ytterligare information från anbudsgivaren. Av utredningen framgår att SENAB valt att inte efterfråga någon ytterligare information från Bolaget efter den 19 januari 2017 i syfte att rätta till konstaterad brist i anbudet. Såsom förfrågningsunderlaget är utformat kan inte heller sägas att SENAB har någon skyldighet att medge Bolaget att en ytterligare gång komplettera sitt anbud. Med hänsyn härtill och då det inte heller framkommit annat än att SENAB vid sin hantering av

Bolagets anbud i aktuellt avseende agerat på ett likabehandlade sätt förelåg grund att förkasta detta anbud på sätt som skett. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109 1D/LOU).

Tomas Kjellgren
Rådman

Föredragande har varit Louise Kroon.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.**

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

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

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

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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 angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.