



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen
 Enhet 15

DOM
 2013-02-25
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 906-13

SÖKANDE

Lingmerths Resebyrå AB, 556054-2747
 Box 224
 571 23 Nässjö

MOTPART

Järfälla kommun
 177 80 Järfälla

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2013 02 25	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Lingmerths Resebyrå AB:s ansökan om överprövning enligt lag (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU.

Dok.Id 324537

Postadress
 115 76 Stockholm

Besöksadress
 Tegeluddsvägen 1

Telefon
 08-561 680 00

E-post:
 forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax
 08-561 680 01

Expeditionstid
 måndag – fredag
 09:00-15:00

BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

Järfälla kommun (kommunen) genomför en offentlig upphandling av Resebyråtjänster (dnr Kst 2012/390). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt LOU. Av tilldelningsbeslut den 7 januari 2013 framgår att annan anbudsgivare än Lingmerths Resebyrå AB (Lingmerths) tilldelats kontraktet.

Lingmerths ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen rättas på så sätt att tilldelningsbeslutet ogiltigförklaras, att upphandlingen stoppas, att den vinnande anbudslämnaren utesluts och att ett nytt tilldelningsbeslut fattas där Lingmerths tilldelas kontraktet eftersom deras anbudspris är lägst av kvarvarande anbudsgivare.

Kommunen anser att ansökan om överprövning ska avslås.

Lingmerts anför i huvudsak följande. Kommunen har inte följt de utvärderingskriterier som angetts i anbudsförfrågan. Enligt punkten 1.1.7 Anbudets form accepteras inte reservationer, s.k. sidoanbud. I kravspecifikationen anges att det inte är tillåtet att utelämna svar eller hänvisa till annat svar. I prisbilaga, Transaktionsarvoden, ska gulmarkerade fält ifyllas av anbudsgivaren. Den vinnande anbudslämnaren har utelämnat efterfrågade uppgifter om arvoden under självbokning i fälten för båt, hotell inklusive voucher samt hyrbil inklusive voucher. Den vinnande anbudslämnarens anbud uppfyller därför inte de ställda kraven och anbudet ska betraktas som ett sidoanbud. Alla ska-kraven är inte heller uppfyllda eftersom den vinnande anbudslämnaren inte har följt anvisningarna i kravspecifikationen. Kommunens tolkning att inget arvode för dessa tjänster utgår finner varken stöd av upphandlingsformaliam, kravspecifikationen eller något annat dokument i förfrågningsunderlaget. Ett utelämnade av priser i prisbilagan (transaktionsarvoden) tolkar

Lingmerths som att vinnande anbudsgivare inte kan leverera dessa tjänster. Därmed uppfyller den vinnande anbudsgivaren inte de uppställda kraven, upphandlingsformaliam och kravspecifikationen. Kommunen har därigenom åsidosatt principer om likabehandling och transparens i LOU.

Kommunen anför i huvudsak följande. Upphandlingen har genomförts på ett korrekt sätt. Kraven i förfrågningsunderlaget strider inte mot någon av de grundläggande principerna för offentlig upphandling. Punkten 1.1.7 i förfrågningsunderlaget utgör inte en del av utvärderingen. Utvärderingen har skett enligt punkten 1.1.17 Anbudsprövning i förfrågningsunderlaget. Ett sidoanbud är ett anbud som beskriver en alternativ lösning eller ett alternativt sätt att utföra ett uppdrag eller en tjänst. En anbudsgivare kan inte bli utesluten pga. ett eventuellt sidoanbud. Något sidoanbud har inte förekommit i detta fall. Kravspecifikationen inleds med en informationstext som beskriver på vilket sätt den aktuella bilagan ska fyllas i. Frågorna i formuläret är utformade som ska-krav eller en begäran om att ange eller beskriva något. Denna text gäller enbart kravspecifikationen, bilaga 2. Den vinnande leverantören har i anbudet besvarat samtliga frågor i kravspecifikationen på ett korrekt sätt enligt anvisningarna och uppfyller därmed samtliga ska-krav. I anbudsformuläret, bilaga 1 till förfrågningsunderlaget, finns en flik "Priser-Utvärdering" med informationstexten "Gulmarkerade fält fylls i av anbudsgivaren". Det är en informationstext som visar var anbudsgivaren anger sina priser. Kommunen har inte skrivit att samtliga positioner ska prissättas och att anbudet kommer att förkastas om fält lämnas tomma. I de fall vinnande anbudslämnare har utelämnat uppgifter om arvode vid självbokning av båt, hotell inklusive voucher och hyrbil inklusive voucher, har kommunen tolkat det som att inget arvode utgår. Av kravspecifikationen, som fyllts i fullständigt och korrekt, framgår att anbudslämnaren erbjuder tjänsterna.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

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 (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna 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 (16 kap. 6 § LOU).

Upphandlingsprocessen ska kännetecknas av förutsäbarhet, transparens och likabehandling. Ett förfrågningsunderlag ska vara så pass tydligt att samtliga anbudsgivare ges insikt i hur bedömningen av deras anbud kommer att göras. Den upphandlande myndigheten får inte göra prövningen mot andra kriterier än de som funnits i underlaget och har därför en skyldighet att från utvärderingen utesluta leverantörer vars anbud inte uppfyller ett eller flera s.k. ska-krav. Förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får dock godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och EU-rätten inte träds för när (jfr. RÅ 2002 ref. 50).

Bolaget gör gällande att vinnande anbud inte uppfyller ska-kravet i kravspecifikationen eftersom prisbilagan (transaktionsarvoden) inte är fullständigt ifylld vad avser arvode för självbokning av båt, hotell inklusive voucher och hyrbil inklusive voucher.

Frågan är således om anbudsformulär (bilaga 1) med prisbilagan Transaktionsarvoden omfattas av ska-kraven i kravspecifikationen, bilaga 2.

I förfrågningsunderlaget under punkten 1.1.7 anges att anbudet ska utformas enligt anvisningarna i förfrågningsunderlaget. I punkten 1.1.13 anges att förfrågningsunderlaget består av delarna upphandlingsformalia, krav på leverantör, krav på tjänsten, kommersiella villkor samt bilagorna anbudsformulär (bilaga 1) och kravspecifikation (bilaga 2). I punkten 1.1.17 anges att anbudsgivaren, för att kunna gå vidare till anbudsutvärderingen, ska ha lämnat samtliga efterfrågade uppgifter, godkänt samtliga ska-krav samt bilagt samtliga efterfrågade dokument. Vid anbudsutvärderingen kommer anbudet med lägst totalpris att antas.

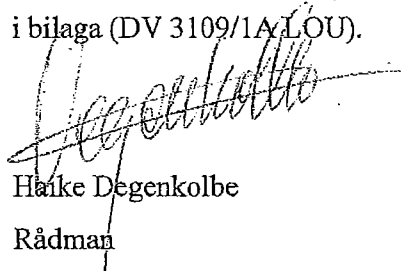
I kravspecifikationen, bilaga 2, anges att frågorna i formuläret är utformade som ska-krav eller en begäran om att ange eller beskriva något. Ofullständig ifyllnad som inte uppfyller samtliga ska-krav kan komma att förkastas. I de fall där svar efterfrågas i tillhörande textruta ska svar anges i samband med frågan. Det är inte tillåtet att utelämna svar eller att hänvisa till annat svar.

Förvaltningsrätten konstaterar att det klart framgår av förfrågningsunderlaget att prisbilagan (transaktionsarvoden) är en del av anbudsformuläret, bilaga 1, och inte utgör en del av punkt 2.1 Krav på leverantör eller av punkt 3.1 Kravspecifikation, bilaga 2. Prisbilagan omfattas därför inte av uppställda ska-krav i kravspecifikationen. Den omständigheten att den vinnande anbudsgivaren inte har fyllt i något arvode för vissa positioner i prisbilagan innebär därför inte heller att anbudet inte uppfyller alla ska-krav.

Sammantaget finner förvaltningsrätten att det inte är visat att kommunen genomfört upphandlingen i strid med LOU eller de grundläggande principerna som bär upp lagen. Skäl för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU saknas därför. Lingmerths ansökan ska således avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1A/LOU).



Håke Degenkolbe
Rådman

Anna Brantberger har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

DV 3109/1A LOU