



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2012-03-07
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
2448-12 E
Enhet 2:2

SÖKANDE

Markplanering i Varberg AB, 556229-5724
Rannevägen 37
432 95 Varberg

Ombud: Advokat Henrik Thyselius och jur. kand. Carin Carlsson
Advokatfirman Glimstedt AB
Box 2259
403 14 Göteborg

MOTPART

Varbergs Bostads AB
Box 883 432 22 Varberg

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2012-03-07	
Avd	
En	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att Varbergs Bostads AB:s upphandling "Ramavtal inom MARK för Varbergs Bostads AB 2012" ska göras om.

Doc.Id 130630

Postadress Box 53197 400 15 Göteborg	Besöksadress Sten Sturegatan 14	Telefon 031 - 732 70 00 E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se	Telefax 031 - 711 78 59	Expeditionstid måndag – fredag 09:00-15:00
---	---	---	-----------------------------------	---

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM****BAKGRUND**

Varbergs Bostads AB genomför en upphandling av ramavtal, "Ramavtal inom MARK för Varbergs Bostads AB 2012", avseende tjänster för service-, underhålls-, ombyggnads- och nybyggnadsarbeten. Upphandlingen sker genom öppet förfarande.

Av tilldelningsbeslut den 7 februari 2012 framgår att Varbergs Bostads AB avser att teckna ramavtal med andra anbudsgivare än Markplanering i Varberg AB.

YRKANDEN M.M.

Markplanering i Varberg AB yrkar att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska göras om och anför bl.a. följande. Bilagan ("Förfrågningsunderlag för entreprenörer och leverantörer – bilaga 9") har under processen bytt namn till ("Miljö-, kvalitets- och arbetsmiljökrav på entreprenörer och leverantörer"). I AFB.22 anges således bilagan som "Förfrågningsunderlag för entreprenörer och leverantörer – bilaga 9". Det framgår visserligen av ingressen till denna punkt att bl.a. detta dokument ingår som en del av förfrågningsunderlaget, men det framgår inte att ett besvarande av eller ingivande av detsamma skulle ha utgjort ett "ska-krav". Det anges inte heller i själva dokumentet. Det är först i AFB.31 som det anges att det ifyllda dokumentet "Förfrågningsunderlag för entreprenörer och leverantörer" skulle bifogas ansökan. Att detta dokument motsvarade det nu aktuella dokumentnamnet "Miljö-, kvalitets- och arbetsmiljökrav på entreprenörer och leverantörer" framgår inte någonstans, vare sig i förfrågningsunderlaget eller särskilt angivet i bilagan. En potentiell leverantör kunde således utifrån förfrågningsunderlaget inte utläsa vilket formulär som de facto efterfrågades. Sådan otydlighet strider mot LOU:s grundläggande krav på transparens. Till stöd för att förfrågningsunderlaget

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM**

inte tillräckligt tydligt angav om bilagan var ett "ska-krav" och således skulle fyllas i och ges in måste beaktas att fyra av sju anbudsgivare inte har gett in bilagan. Utformningen av förfrågningsunderlaget får således anses ha begränsat möjligheten för alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare att lämna ett konkurrenskraftigt anbud. Förfrågningsunderlaget är behäftat med sådana brister att bolaget har förlorat möjligheten att tilldelas ramavtalet. Bolaget har med anledning härav lidit skada. Eftersom bristerna hänför sig till förfrågningsunderlaget och dess utformning kan ingen annan rättsföljd komma i fråga än att upphandlingen görs om.

Varbergs Bostads AB anför följande. Namnbyte av bilaga 9 har gjorts, dock bara på dokumentet och inte på datafilnamnet som det framgår av USB-stickans (utskicket till samtliga anbudslämnare) register. I registret och dokumentets datafilnamn heter bilaga 9 fortfarande "Förfrågningsunderlag för entreprenörer och leverantörer – bilaga 9". Klickar man upp "Förfrågningsunderlag för entreprenörer och leverantörer – bilaga 9" öppnas dokumentet "Miljö- kvalitets- och arbetsmiljökrav på entreprenörer och leverantörer". Av AFB.22 i Administrativa föreskrifter framgår att dokumentet "Förfrågningsunderlag för entreprenörer och leverantörer – bilaga 9" är medskickat och enligt AFB.31 i Administrativa föreskrifter ska dokumentet "Förfrågningsunderlag för entreprenörer och leverantörer" fyllas i och bifogas anbudet.

DOMSKÄL*Tillämpliga bestämmelser*

Av 16 kap. 5 § LOU, i dess för målet aktuella lydelse, framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta medfört att

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM**

leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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 beaktas.

Utredning

Av de administrativa föreskrifterna framgår bl.a. följande.

AFB.22 Förteckning över förfrågningsunderlaget
Förfrågningsunderlaget består av:

- AMA AF 07 (bifogas ej)
- AB 04 (bifogas ej)
- Administrativa Föreskrifter daterad 2011-10-28.
- Anbudsformulär – bilaga 1 MARK.
- Distriktsfördelningen – bilaga 2.
- Karta över centralorten – bilaga 3.
- Verksamhetspolicy – bilaga 4.
- Riktlinjer för miljöarbete – bilaga 5.
- Riktlinjer för etikarbete – bilaga 6.
- Riktlinjer för arbetsmiljö – bilaga 7.
- Turordning för beställningar och avrop – bilaga 8.
- Förfrågningsunderlag för entreprenörer och leverantörer – bilaga 9.
- Snö- och halkbekämpning – bilaga 10.

AFB.31 Anbuds form och innehåll

I anbudet ska även följande uppgifter bifogas:

- Företagets form och företagets hemvist.
- Företagets registreringsbevis med gällande F-skattesedel.
- Företagets försäkringsbolag med bifogat försäkringsbevis.
- Företagets organisationsnummer.
- Företagets kvalitetssystem/kvalitetsansvarig.
- Företagets miljöledningssystem/miljöansvarig.
- Företagets firmatecknare.
- Ifyllt dokument "Förfrågningsunderlag för entreprenörer och leverantörer".

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM**

Förvaltningsrätten gör följande bedömning

LOU ger inte närmare besked om hur ett förfrågningsunderlag ska vara utformat, men principen om transparens, som kommer till uttryck i 1 kap. 9 § LOU, medför en skyldighet för den upphandlande myndigheten att lämna tydlig information om upphandlingen och det praktiska tillvägagångssättet vid denna. För att anbudsgivarna ska ges samma förutsättningar vid anbudsgivningen måste förfrågningsunderlaget även vara klart och tydligt och innehålla samtliga krav på det som upphandlas. En anbudsgivare ska således på grundval av förfrågningsunderlaget kunna bedöma vad den upphandlande myndigheten efterfrågar.

I de administrativa föreskrifterna finns en förteckning över förfrågningsunderlaget och där framgår att det finns ett dokument som benämns "Förfrågningsunderlag för entreprenörer och leverantörer" och att detta dokument utgör bilaga 9. I nämnda föreskrifter anges att ifyllt dokument "Förfrågningsunderlag för entreprenörer och leverantörer" ska bifogas anbudet. Någon hänvisning till bilaga 9 görs inte i "ska-kravet".

Förfrågningsunderlaget skickades till anbudsgivarna via en USB-sticka. I USB-stickans register finns en datafil kallad "Förfrågningsunderlag för entreprenörer och leverantörer – bilaga 9". Denna fil innehåller ett dokument benämnt "Miljö-, kvalitets- och arbetsmiljökrav på entreprenörer och leverantörer". Något dokument benämnt "Förfrågningsunderlag för entreprenörer och leverantörer", som enligt de administrativa föreskrifterna ska bifogas anbudet, finns således inte.


Varbergs Bostads AB har, utan att informera anbudsgivarna, bytt namn på det dokument som ska bifogas anbudet. Detta får anses medföra viss oklarhet gällande de dokument som ska bifogas. Eftersom Varbergs Bostads AB inte har hänvisat till bilaga 9 i "ska-kravet", går det inte heller

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2**DOM**

att genom bilagenumereringen följa vilket dokument som ska lämnas in. Den omständighet att flera anbudsgivare, liksom bolaget, inte har lämnat in det begärda dokumentet visar att anbudsgivarna inte har kunnat bedöma vad Varbergs Bostads AB har efterfrågat.

Med hänsyn till det ovan sagda anser förvaltningsrätten att det inte framgår tillräckligt klart att dokumentet numer benämnt "Miljö-, kvalitets- och arbetsmiljökrav på entreprenörer och leverantörer" skulle bifogas anbudet. Förfrågningsunderlaget strider därför i denna del mot principen om transparens och därmed mot 1 kap. 9 § LOU. På grund av otydligheten i förfrågningsunderlaget har bolaget lidit eller kan komma att lida skada. Eftersom felet är hänförligt till förfrågningsunderlaget är det inte tillräckligt med en rättelse, utan upphandlingen måste göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV 3109/1B LOU)


Bengt Hasselberg
Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Karolin Ekström.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 3109/1B LOU