



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 2

DOM
2020-02-10
Meddelad i
Göteborg

Sida 1 (5)

Mål nr
10297-19

SÖKANDE

Svensk Storköksservice AB, 556695-7444

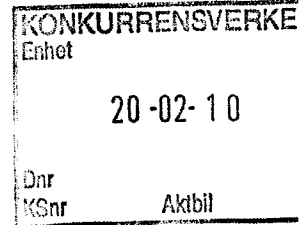
Ombud: Jur. mag. Maria Thorstensson

MOTPART

Halmstads kommun

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 666491

Postadress Box 53197 400 15 Göteborg	Besöksadress Sten Sturegatan 14	Telefon 031 - 732 70 00 E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se	Telefax -	Expeditionstid måndag–fredag 08:00–16:00
---	---	--	---------------------	---

BAKGRUND

Halmstads kommun (kommunen) genomför en upphandling av ramavtal av Reparation och service av storköksutrustning, dnr KS 2019/00262.

Av meddelat tilldelningsbeslut framgår att kommunen har antagit anbuderna från Tvätt & Storkök i Halland AB, Svensk Storköksservice AB och Getinge Storkök AB i nu nämnd rangordning.

YRKANDEN M.M.

Svensk Storköksservice AB yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudet från Tvätt & Storkök i Halland AB förkastas. Bolaget anför bl.a. följande.

Tvätt & Storkök i Halland AB:s anbud uppfyller inte samtliga uppställda obligatoriska krav i den del som avser fakturering i punkten 4.1.6.

I punkten 4.1.6 *Elektronisk fakturering* anges att anbudsgivaren senast inom tre månader efter avtalsstart ska skicka elektroniska fakturor till kommunen. Vidare anges i kravet vilka fakturaformat som kommunen godtar. Kravet innebär att det inte är tillåtet att efter det att avtalet har löpt i tre månader skicka pappersfakturor till kommunen. Vidare anges det i kravet att anbudsgivaren ska bekräfta att angivet krav uppfylls samt ange vilket av de angivna fakturaformaten som offereras. Kommunen har sålunda i kravformuleringen angett att det är ett ska-krav att erbjuda elektronisk fakturering, men öppnat upp för att anbudsgivaren har möjlighet att erbjuda olika format vid elektronisk fakturering till kommunen. Det är alltså ett obligatoriskt krav att leverera elektroniska fakturor enligt något av de tre alternativ som kommunen godtar. Det går således inte att tolka

upphandlingsdokumentationen på något annat sätt än att anbudsgivaren ska svara "ja" på punkt a och sedan bekräfta att anbudsgivaren kan fakturera enligt något av de alternativ som redovisats (b-e). För att anbudsgivaren ska uppfylla kravet krävs alltså att anbudsgivaren svarar "ja" på något av alternativen för elektronisk fakturering i samband med anbudsinlämning. Tvätt & Storkök har svarat nej på alla angivna fakturaalternativ och anbudet uppfyller därmed inte samtliga obligatoriska krav och ska därför rätteligen förkastas. Kommunen har inte heller presenterat någon annan bevisning som styrker att anbudet uppfyller uppställt krav.

Kommunen gör gällande att det enda obligatoriska kravet i punkten 4.1.6 är delpunkten a med hänvisning till att det till höger om denna fråga anges ett utropstecken i rött som visar att det rör sig om ett obligatoriskt krav. Kommunens påstående att de övriga punkterna b-e inte är obligatoriska med hänvisning till att det inte anges ett rött utropstecken saknar dock relevans för bedömningen om huruvida det är ett obligatoriskt krav eller inte. Detta då det av systemtekniska skäl inte är möjligt att i upphandlings-systemet ange samtliga fakturaalternativ som obligatoriska krav, dvs. med utropstecken även om det i själva verket handlar om ett obligatoriskt krav. Det finns därför ingen annan möjlighet än att ange de tre olika alternativen som informationsfrågor.

Kommunen har genom att anta ett anbud som inte uppfyller samtliga obligatoriska krav i upphandlingen brutit mot likabehandlingsprincipen i LOU. Om anbudet från Tvätt & Storkök anbud rätteligen förkastats, hade bolagets anbud tilldelats plats ett i rangordningen. Sålunda lider bolaget skada eller riskerar att lida skada till följd av kommunens brott mot LOU.

Kommunen yrkar att bolagets ansökan ska avslås och anför bl.a. följande.

Tvätt & Storkök uppfyller samtliga obligatoriska krav i upphandlingen innefattande kravet i punkt 4.1.6 a i upphandlingsdokumentationen. Såsom tydligt framgår av symbolförklaringarna i upphandlingsdokumentationen betyder symbolen utropstecken att texten/frågan innehåller krav som måste uppfyllas, dvs. ett obligatoriskt krav. Vidare framgår att symbolen ”i” betyder att frågan ställs upplysningsvis. Detta innebär alltså att det inte är fråga om ett obligatoriskt krav.

Därmed kan konstateras att det enda obligatoriska kravet i punkten 4.1.6 beträffande elektroniska fakturor är delpunkten a, dvs. att leverantören senast tre månader efter avtalsstart är skyldig att endast använda sig av elektroniska fakturor. Detta då symbolen utropstecken tydligt anges i högermarginalen till denna delpunkt. Delpunkterna b-e rör frågor som kommunen ställer endast upplysningsvis eftersom symbolen ”i” tydligt finns angiven i högermarginalen i anslutning till dessa delpunkter. Dessa delpunkter är alltså inga obligatoriska krav, vilket innebär att nej-svar eller utelämnande svar på dessa frågor inte medför att anbudet ska förkastas. – Upphandlingen har genomförts i enlighet med upphandlingsdokumentationen och bestämmelserna i LOU.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Frågan i målet är om det finns sådana brister i den aktuella upphandlingen att det finns skäl för ingripande med stöd av bestämmelserna i LOU.

Upphandlande myndigheter ska 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 (4 kap. 1 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU 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 (20 kap. 6 § första stycket LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

I upphandlingsdokumentationens punkt 4.1.6 *Elektronisk fakturering* anges att anbudsgivaren senast inom tre månader efter avtalsstart är skyldig att använda sig av elektronisk fakturering och att så ska ske i vissa närmare angivna fakturaformat. Det är endast denna delpunkt (4.1.6 a) som är markerad som ett obligatoriskt krav. Övriga delpunkter (b-e) är markerade som frågor och ställs endast upplysningsvis. Skäl att tolka kravet avseende elektronisk fakturering på annat sätt än vad som uttryckligen anges i upphandlingsdokumentationen saknas. Det som bolaget har anfört medför ingen annan bedömning. Det är ostridigt att Tvätt och Storkök har accepterat kravet i punkten 4.1.6 a.

Sammanfattningsvis har bolaget inte visat att kommunen har genomfört upphandlingen i strid med vare sig upphandlingsdokumentationen eller bestämmelserna i LOU. Skäl för ingripande enligt LOU saknas därmed och ansökan ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Karin Hartmann
Rådman

Föredragande i målet har varit rättslige experten Michaël Koch.



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 rätts-tillämpningen.
- 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.

