



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2017-01-18
Meddelad i Linköping

Mål nr
7917-16

SÖKANDE

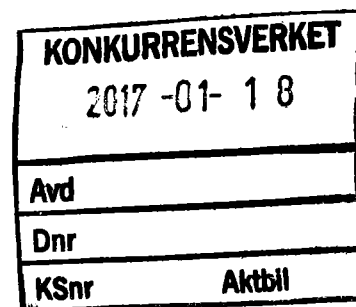
Golvmaterial Hans Johansson Aktiebolag, 556189-2380
Box 585
611 10 Nyköping

MOTPART

Nyköpingshem AB, 556450-9486
Box 1019
611 29 Nyköping

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 274542

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

Nyköpingshem AB (Nyköpingshem) genomför en upphandling av ramavtal avseende golvarbeten. Upphandlingen genomförs som förenklat förfarande enligt LOU och tilldelningsgrund är lägsta pris. Inom anbudstiden har två anbud inkommit från Ekens Golv AB (Ekens) och Golvmaterial Hans Johansson Aktiebolag (Bolaget) som båda har bedömts uppfylla samtliga kvalificeringskrav i upphandlingen. Nyköpingshem har den 17 november 2016 meddelat ett tilldelningsbeslut enligt vilket kontrakt tilldelas med rangordning där Ekens har rangordning 1 och Bolaget rangordning 2.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och gör gällande att Ekens anbud inte uppfyller det obligatoriska kravet enligt punkterna AFB.31 och AFB.311 att prissätta alla de moment som efterfrågas i punkten 1.1 A-priser i anbudsformuläret då Ekens inte har prissatt montering av sockel av massiv ek 12x56 respektive 12x70 mm. Bolaget har sparat ned anbudsformuläret och fyllt i samtliga angivna poster med priser. Någon ändring i formuläret har inte gjorts. Anbudet skulle enligt punkten AFB.34 i förfrågningsunderlaget inte skickas elektroniskt, utan antingen med post eller lämnas direkt i besöksadressens brevlåda.

Nyköpingshem begär att ansökan om överprövning ska avslås och anför i huvudsak följande. Innan upphandlingen annonserades skulle posterna "Montering av sockel av massiv ek 12x56 mm" och "Montering sockel av massiv ek 12x70 mm" ha strukits från anbudsformuläret. På grund av förbi-seende har så inte skett och felet har inte heller upptäckts under anbudstiden. Båda dessa poster saknar uppgift om vilken enhet som lämnat á-pris ska avse och vilken vikt respektive post ska ges vid anbudsutvärderingen. Anbudsformuläret är vidare låst för redigering, vilket innebär att anbudsgivaren endast kan lämna information i av Nyköpingshem infogade formulärsfält. Sådana ifyllbara formulärsfält saknas för dessa båda poster. Det har således

inte varit faktiskt möjligt att lämna något å- pris för dessa poster. Då det inte av anbudsformuläret kan utläsas att de aktuella posterna ska prissättas har Ekens förfarit korrekt genom att inte prissätta dessa poster. Ekens har i sitt anbud lämnat samtliga handlingar och uppgifter som efterfrågas i anbudsformuläret och som varit möjliga att fylla i. Att Bolaget lämnat flera uppgifter än vad som efterfrågas medför inte att Ekens anbud är bristfälligt. Att Bolaget har kunnat fylla i fälten för i målet aktuella poster innebär att Bolaget har sparat ned dokumentet och på något sätt ändrat i det, vilket man ser genom att prisuppgifterna i aktuella fält har ett annat typsnitt. I sammanhanget ska noteras att de aktuella posterna på grund av ovan nämnda omständigheter inte har beaktats vid utvärdering av anbuderna. Båda anbudsgivares anbud har således utvärderats enligt samma poster och Bolaget har därmed inte lidit någon skada på grund av att man prissatt de aktuella posterna.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Rättslig reglering

LOU upphörde att gälla och ersattes den 1 januari 2017 av lagen om offentlig upphandling (2016:1145). Den upphävda lagen tillämpas dock alltjämt för sådana upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet. Av utredningen framgår att upphandlingen startade under föregående år.

I 1 kap. 9 § LOU föreskrivs att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt.

I 16 kap. 6 § LOU anges att 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 lidit eller kan

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

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i LOU. Förvaltningsrätten ska endast beakta de grunder som sökanden har framfört i målet (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Förfrågningsunderlaget

Av punkten AFB.31 *Anbudsform och innehåll* i Administrativa föreskrifter framgår, såvitt här är aktuellt, följande.

Anbudsgivaren ska i anbudet lämna samtliga uppgifter och handlingar i enlighet med vad som anges i Anbudsformulär.

Av punkten AFB.311 *Huvudanbud* i Administrativa föreskrifter framgår följande.

Anbudet ska i sin helhet följa förfrågningsunderlaget för att tas upp till prövning. Alternativa anbud/utföranden accepteras ej.

Av punkten AFB.34 *Adressering* i Administrativa föreskrifter framgår följande.

*Anbud och infortrade anbuds kompletteringar märks "ANBUD Golvarbeten Nyköpingshem" och sänds till Fasticon, Box 6106. 102 32 Stockholm. Anbud kan även lämnas i brevlåda utanför entré efter att kontoret stängts. [...]
Anbud kan inte lämnas på annat sätt.*

Av Anbudformuläret framgår, såvitt här är aktuellt, följande.

1. Priser**1.1 Å-priser**

Å-pris anges per angiven enhet och ska avse fullt färdigt arbete d.v.s. vara inkl. arbete, material, mättagning, resor, etablering, spill, erforderligt fästmaterial, lim- och skarvsvetsning etc.

Arbete	Pris	Enhet	Vikt
Slipning och tre (3) gånger lackning parkettgolv		Kr/m ²	50
Rivning befintlig parkett inkl. eventuell stegljudsdämpning på undergolv av betong/spackel. Ny eklamellparkett på ny stegljudsisolering. Lamellbrädorna ska vara 14 mm eller tjockare med ett slitskikt med en tjocklek om minst 3,5 mm		Kr/m ²	8
Rivning befintlig parkett på sand. Ny eklamellparkett. Lamellbrädorna ska vara 14 mm eller tjockare med ett slitskikt med en tjocklek om minst 3,5 mm		Kr/m ²	5

[...]

Montering sockel av trä fabriksmålad 12x56mm		Kr/m	40
Montering sockel av trä fabriksmålad 12x70mm		Kr/m	5
Montering sockel av massiv ek 12x56mm			
Montering sockel av massiv ek 12x70mm			
Montering smyglist av trä fabriksmålad vit 8x21mm		Kr/m	20

Förvaltningsrättens bedömning

Bolaget har i målet inte framfört någon invändning mot förfrågningsunderlagets utformning som sådant utan endast gjort gällande att Ekens anbud inte uppfyllt det obligatoriska kravet att fylla i alla efterfrågade uppgifter i anbudsformuläret och att det därmed borde ha förkastats.

Nyköpingshem har i detta avseende invänt att det i upphandlingen inte funnits något obligatoriskt krav att i anbudsformuläret prissätta aktuella poster avseende montering av sockel av massiv ek, eftersom dessa poster saknar uppgift om vilken enhet som lämnat å-pris ska avse och vilken vikt respektive post ska ges vid anbudsutvärderingen samt då fälten i anbudsformuläret avseende dessa poster varit lästa för ifyllande.

Förvaltningsrätten konstaterar att anbud i upphandlingen skulle lämnas i beställarens brevlåda eller via vanlig post. Det är i målet otvistigt att anbudsformuläret i upphandlingen varit åtkomligt för anbudsgivarna via länk på upphandlingsverktyget Tendsign. Detta innebär att en anbudsgivare, för att kunna lämna anbudsformuläret som bilaga till sitt skriftliga anbud, antingen kunde välja att fylla i formuläret direkt i Tendsign för därefter skriva ut det ifyllda formuläret eller alternativt ladda ned dokumentet och därefter fylla i det och skriva ut formuläret.

Av de uppgifter som parterna framfört i målet kan slutsatsen dras att den anbudsgivare som valde det första alternativet kunde se att fälten avseende montering av sockel av massiv ek var låsta för redigering medan anbudsgivare som valde det andra alternativet inte gjorde det. Vad en rimligt informerad och normalt omsorgsfull anbudsgivare skulle uppfatta utgjorde en obligatorisk uppgift som efterfrågas i upphandlingen var således avhängigt av vilket av de två alternativ för ifyllande av anbudsformuläret som denne valde att tillämpa.

Med beaktande av de ovanstående är det förvaltningsrättens bedömning att annat inte är visat än att Ekens anbud, utifrån förfrågningsunderlagets ordalydelse och praktiska utformning i nu aktuellt avseende, uppfyller det ifrågasatta obligatoriska kravet på prissättning som Nyköpingshem ställt i upphandlingen. Skäl att förordna om begärt ingripande vad avser valet av leverantör i enlighet med de grunder som Bolaget gjort gällande i målet saknas därför. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Tomas Kjellgren

Rådman

Handläggare har varit föredragande juristen Stefka Bokmark.



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.