



SÖKANDE

Primetex AB, 556253-3819

MOTPARTER

1. Jönköpings kommun

Ombud: Chefsjuristen Lars-Åke Svensson
Jönköpings kommun

2. Habo kommun

3. Jönköpings kommuns Fastighetsutveckling AB, 559082-6847

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2019 07 15	
Ans	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Primetex AB:s ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Jönköpings och Habo kommuner samt Jönköpings kommuns Fastighetsutveckling AB genomför en upphandling av ett ramavtal avseende gardiner och sömnad (dnr 17/251). I upphandlingsprotokoll från den 27 maj 2019 anges att anbudet från Primetex inte uppfyllt samtliga villkor och därmed inte kvalificerat sig. Av handlingarna i målet framgår att den bedömningen grundades på att frågan i fält 3.3.3.1 a i upphandlingsdokumenten inte besvarats.

Det anges under punkt 3.3.3.1 i upphandlingsdokumenten att leverantören ska kunna erbjuda ett sortiment som uppfyller vissa angivna krav. Fält a har därefter rubriken "Beskriv hur ni uppfyller kraven gällande sortiment", medan fält b har rubriken "Uppfyller leverantören kraven gällande sortiment?".

Båda fälten är markerade med en symbol som enligt symbolförklaringarna betyder ”Frågan besvaras av upphandlaren”.

I en publik fråga undrade en anbudsgivare hur man förväntas redogöra för hur kraven under punkt 3.3.3.1 uppfylls, eftersom frågorna verkade vara låsta för att besvaras av beställaren. Jönköpings kommun svarade följande: ”3.3.3.1 B ska besvaras av upphandlaren. Är det så att 3.3.3.1 A inte går att besvara så går det bra att lägga informationen som en bilaga till anbudet. Märk denna med ’svar på fråga 3.3.3.1 A sortiment”.

YRKANDEN M.M.

Primetex vill att förvaltningsrätten ska besluta om rättelse genom ny anbudsutvärdering, vid vilken bolagets anbud ska beaktas. Det anför i huvudsak följande. Symbolspråket i anbudshandlingen är tydligt när det gäller vem som ska besvara fråga 3.3.3.1 a. Det kan ifrågasättas om frågor och svar bör ges företräde framför symbolerna. Svaret på den publika frågan gör det otydligt vad som gäller. Formuleringen ”går det bra” i svaret tyder vidare på att det inte är fråga om ett obligatoriskt krav.

Jönköpings kommun anser att Primetex ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Fält 3.3.3.1 a hade låsts av misstag. Frågan är av vikt för upphandlingen. Samtliga anbudsgivare utom Primetex har besvarat frågan genom att lägga en bilaga till sina respektive anbud. Mindre otydligheter i upphandlingsdokumenten kan avhjälpas genom publika frågor och svar.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

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. Detta anges i 4 kap. 1 § LOU.

Rätten ska, enligt 20 kap. 6 § LOU, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjord, om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrättens bedömning

I mål om överprövning av upphandlingar är utgångspunkten att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange vilka omständigheter den grundar sin talan på. Förvaltningsrättens prövning är i princip begränsad till de omständigheter som parterna har hänvisat till (se rättsfallet RÅ 2009 ref. 69).

Det framstår som orimligt att det skulle vara de upphandlande myndigheternas uppgift att beskriva hur anbudsgivarna uppfyller kraven gällande sortiment. Förvaltningsrätten bedömer att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare, som tagit del av upphandlingsdokumenten inklusive svaret på den aktuella publika frågan, skulle dra slutsatsen att det är ett obligatoriskt krav att anbudsgivaren ska beskriva hur den uppfyller kraven gällande sortiment samt att detta ska göras i en bilaga till anbudet. Det gäller även med beaktande av formuleringen ”går det bra” i svaret.

Mot denna bakgrund finner förvaltningsrätten att det som Primetex anfört inte innebär att de upphandlande myndigheterna i något avseende brutit mot de grundläggande principerna eller mot någon annan bestämmelse i LOU. Dess ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (FR-05).

Albert Pettersson
Förvaltningsrättsfiskal



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 nyårs-afton, 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 rättstillämpningen.
- 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.