



**SÖKANDE**

Primär Fastighetsförvaltning Aktiebolag, 556310-5534

**MOTPARTER**

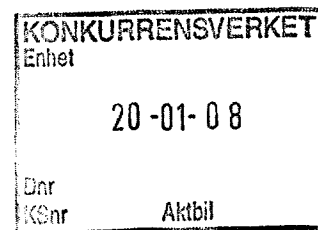
1. Vaggeryds kommun  
Upphandlingsenheten

2. Axcell Fastighetspartner Sydost AB, 556535-3421

Ombud: advokat Pernilla Larsson  
Wesslau Söderqvist Advokatbyrå

**SAKEN**

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



**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan utvärderingen gjorts om och rättats varvid anbud från Axcell Fastighetspartner Sydost AB inte får beaktas.

**BAKGRUND**

Vaggeryds kommun har inlett ett öppet upphandlingsförfarande rörande teknisk och administrativ förvaltning av byggnader och installationer, Driftentreprenad 2019 - Byggnader. Av tilldelningsbeslutet med tillhörande handlingar framgår att två leverantörer har lämnat anbud, Axcell Fastighetspartner Sydost AB (Axcell) och Primär Fastighetsförvaltning Aktiebolag (Primär). Anbudet från Axcell antogs som det anbud som innehöll det lägsta priset. Primärs anbud kom på andra plats vid anbudsvärderingen. Primär har ansökt om överprövning.

Primär yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse har skett på så sätt att Axcells anbud inte ska ingå i ut-

värderingen. Bolaget anför bl.a. följande. Axells anbud uppfyller inte samtliga obligatoriska krav som ställs i upphandlingens kravspecifikation. De krav som Axcells anbud inte uppfyller är följande:

- Krav på kvalitetssystem (skakrav 4.1-4.4)
- Krav på miljösystem (skakrav 5.1-5.4)
- Krav på att i anbud ange att hänsyn tagits till eventuella kompletterande föreskrifter (UF3.31 och anbudsformulär 06.13)
- Krav på att anbud ska vara undertecknat av behörig firmatecknare (UF3.31 och anbudsformulär 06.13)
- Krav på att fylla i pris för objektet ”nr 1633, Pålen 1:1, Tomaten 26, Järnvägsmagasin Vattenfall, Västra järnvägsgatan” (UF3.31 och anbudsformulär 06.11)

Genom att godta ett anbud trots att det inte uppfyller kraven har Vaggeryds kommun brutit mot likabehandlingsprincipen i 4 kap. 1 § LOU. Eftersom Primärs anbud hamnar på andra plats i utvärderingen riskerar bolaget att lida skada om rättelse inte sker.

Vaggeryds kommun anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Av punkt SF1.1 i bilaga 06.1, Särskilda föreskrifter, framgår vilka fastigheter som inte längre finns i kommunens bestånd och att objekt nr 1633 är en av dem. Därmed är Axcells anbud komplett trots att priset för objekt nr 1633 inte är angivet. Kommunen medger att det har funnits en mindre brist i upphandlingsunderlaget där prisuppgift som avser objekt nr 1633 borde ha räknats av från Primärs totala anbudssumma. Detta påverkar dock inte slutresultatet i upphandlingen. I övrigt har båda anbudsgivarna behandlats lika i alla skeden av förfarandet. Axells anbud uppfyller samtliga obligatoriska krav.

Axcell anser att ansökan ska avslås och anför sammanfattningsvis följande. Kommunen har genomfört upphandlingen med beaktande av likabehand-

lingsprincipen. Axells anbud innehåller de av kommunen efterfrågade uppgifterna och uppfyller alltså de obligatoriska kraven. Om förvaltningsrätten skulle anse att Axcells anbud saknar någon av de efterfrågade uppgifterna, vilket i och för sig bestrids, beror det på att det inte har gått att utläsa av upphandlingsdokumentet att kommunen efterfrågat mer uppgifter än vad bolaget lämnat. Upphandlingen har i så fall varit så otydlig att Axcell inte har kunnat utforma ett korrekt anbud och den ska då göras om helt.

### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

#### **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 (4 kap. 1 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i LOU 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 § LOU).

Av EU-domstolens praxis (se dom i mål C-171/15, *Connexion*, med där gjorda hänvisningar) framgår bl.a. följande. Det ankommer på den upphandlande myndigheten att strängt följa de kriterier som den själv har fastställt. Enligt principen om likabehandling krävs dessutom att alla anbudsgivare som är intresserade av ett offentligt kontrakt ges samma möjligheter när de utformar sina anbud och kan veta exakt vilka villkor som gäller för förfarandet samt vara försäkrade om att samma krav gäller för samtliga konkurrenter. Kravet på öppenhet innebär också att samtliga villkor och bestämmelser för tilldelningsförfarandet ska vara formulerade, i meddelandet om upphandling eller i förfrågningsunderlaget, på ett klart, precist och entydigt sätt

för att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare ska kunna förstå den exakta innebörden av dessa och tolka dem på samma sätt.

#### **Förvaltningsrättens bedömning**

Frågan i målet är om Axcells anbud uppfyller samtliga de obligatoriska krav som ställs i upphandlingen.

I avsnitt 5.3 i dokumentet benämnt Skakrav anges att "Miljöpolicy, Miljömål och Miljöhandlingsplan, ska bifogas anbudet". Det är fråga om ett sådant obligatoriskt krav som måste vara uppfyllt för att ett anbud ska få beaktas vid utvärderingen. Förvaltningsrätten bedömer att kravet i 5.3 är tillräckligt tydligt utformat för att anbudsgivarna ska kunna förstå innebörden av det och utforma korrekta anbud.

Primär har gjort gällande att Axcells anbud inte uppfyller kravet på miljösystem, innefattande Miljöpolicy, Miljömål och Miljöhandlingsplan. Primär har anfört att det mål som Axcell benämnt som miljömål 1 endast avser en kund och att miljömål 2 och 3 endast gäller för 2018 samt att någon miljöhandlingsplan inte bifogats till anbudet.

I en bilaga till Axcells anbud, benämnd Miljömål och handlingsplaner, anges tre mål och ett antal åtgärder/aktiviteter som ska utföras i syfte att nå målen. Dokumentet är kortfattat och på de ställen där det anges specificerade tidpunkter för utvärdering anges datumen 2018-05, 2018-12 och 2018-07.

Det ställs visserligen inte upp några specifika krav på hur dokumenten ska vara utformade eller på vad de ska innehålla. I begreppet handlingsplan ligger dock att en sådan ska vara uppdaterad och framåtsyftande. Med hänsyn till att de datum för utvärdering som anges i dokumentet redan har passerat bedömer förvaltningsrätten att den handling som Axcell bifogat till anbudet

inte uppfyller de krav som ställs på en miljöhandlingsplan. Därmed uppfyller Axcells anbud inte samtliga obligatoriska krav i upphandlingsdokumentet.

Genom att frånfalla kravet i avsnitt 5.3 har Vaggeryds kommun brutit mot principen om likabehandling, vilken är en grundläggande princip som kommer till uttryck i 4 kap. 1 § LOU. Till följd av att Axcells anbud beaktats i strid med LOU har Primär gått miste om kontraktet. Bolaget har härigenom lidit skada. Förvaltningsrätten bedömer därför att det finns skäl att förordna att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att en ny utvärdering ska göras.

#### **HUR MAN ÖVERKLAGAR**

Avgörandet kan överklagas. Information om detta finns i bilaga (FR-05).

Magnus Isgren

Rådmannen Magnus Isgren har avgjort målet. Föredragande jurist har varit Emmi Unnerfors.



## 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](http://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.

