



SÖKANDE

Bengt Dahlgren Brand & Risk AB, 556726-7488
Hammarby Allé 47
120 30 Stockholm

MOTPART

Trelleborgs kommun
Rådhuset
231 83 Trelleborg

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2019-02-20	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Bengt Dahlgren Brand & Risk AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

Trelleborgs kommun genomför en upphandling av ramavtal för riskutredningar, SEN 2018/129. Enligt tilldelningsbeslutet från den 17 september 2018 har Trelleborgs kommun beslutat att teckna avtal med Brandskyddslaget AB, WSP Sverige AB och ÅF-Infrastructure AB. Anbudet från Bengt Dahlgren Brand & Risk AB (Bengt Dahlgren Brand & Risk) har förkastats mot bakgrund av att anbudet inte bedömts uppfylla samtliga obligatoriska krav i förfrågningsunderlaget.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Bengt Dahlgren Brand & Risk ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar, som det får förstås, att utvärderingen ska göras om varvid anbudet från Bengt Dahlgren Brand & Risk ska anses uppfylla de obligatoriska kraven. Som grund för talan anförs i huvudsak följande.

Av kravet i punkten 2.4 i förfrågningsunderlaget framgår, beträffande referensuppdragen, bland annat att total fakturerad summa ska anges. Bengt Dahlgren Brand & Risk har angett detta i samtliga referensuppdrag i enheten timmar (omfattning xx timmar). I hänvisad punkt framgår inte att enheten ska vara i kronor. Bengt Dahlgren Brand & Risks timpris i aktuell upphandling framgår på annan plats i inlämnat anbud. Utifrån det kan med enkelhet antal timmar omräknas till kronor.

Att ställa krav på att total fakturerad summa ska anges i enheten kronor är inte skäligt då det inte är relevant hur mycket konsulten tagit betalt för sina tjänster/timmar i tidigare uppdrag. Konsulttjänster utgörs i huvudsak av nerlagd/fakturerad tid. För att beskriva ett referensuppdrags omfattning utgör det relevanta måttet fakturerad summa i enheten timmar.

Trelleborgs kommun bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande.

Kommunen anser att det är tydligt att ”total fakturerad summa” endast kan tolkas som pengar/kr/SEK och inget annat. Argumentet att lämnat timpris för anbudet kan användas för att räkna ut vad referensuppdragen kostat i sin helhet kan inte anses rimligt. Det lämnade timpriset för denna upphandling är ingen garanti för att lämnade referensuppdrag ska ha haft samma timpris. Därav kan Trelleborgs kommun omöjligt använda denna slutsats.

Det är ett ska-krav att ange total fakturerad summa. Detta har inte Bengt Dahlgren Brand & Risk angivit. Det är inte kommunens ansvar att dra egna slutsatser och fylla i anbud. Kommunen får inte lov att lägga till egna uppgifter som inte lämnats i anbud. Kompletteringar och förtydligande får göras i vissa fall men får inte innebära att tidigare lämnar uppgifter ersätts med nya. Det har inte funnits någon anledning för kommunen att kräva in ett förtydligande. Kommunen har ansett att det är ett viktigt krav att ställa och har därför angett kravet som ett obligatoriskt krav. Om någon anbudsgivare inte vill att total fakturerad summa för referensuppdrag ska ges ut till andra kan anbudsgivaren begära sekretess för uppgiften.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU 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 iakttas.

Av 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen, och på

talans av leverantör, som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan en rättelse gjorts.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Bengt Dahlgren Brand & Risk gör, som det får förstås, invändning mot tydligheten och proportionaliteten i kravet 2.4 i förfrågningsunderlaget beträffande referensuppdragen. Bengt Dahlgren Brand & Risk gör vidare invändning mot att anbudet har förkastats.

Den upphandlande myndigheten har vid prövningen av anbuden att bland annat beakta proportionalitets- och likabehandlingsprincipen på så sätt att en anbudsgivare inte utesluts från upphandlingen på grund av oproportionerliga krav eller krav som strider mot likabehandlingsprincipen. Vidare gäller att en upphandlande myndighet inte får efterge eller bortse från krav som uppställts i förfrågningsunderlaget då detta skulle strida mot likabehandlingsprincipen och principen om transparens.

Av punkten 2.4 i förfrågningsunderlaget framgår beträffande beskrivningen av referensuppdragen att det bland annat ska framgå total fakturerad summa. Förvaltningsrätten anser att det är tillräckligt tydligt att total fakturerad summa avser belopp som ska anges i kronor. Förvaltningsrätten finner inte att kravet är oproportionerligt eller brister i transparens. Det är ostridigt att Bengt Dahlgren Brand & Risk inte har lämnat total fakturerad summa i kronor i anbudet. Då Bengt Dahlgren Brand & Risk inte har uppfyllt detta obligatoriska krav har Trelleborgs kommun inte agerat i strid med LOU när Trelleborgs kommun har förkastat anbudet. Den omständigheten att timpriset för detta anbud framgår på annat ställe i anbudet föranleder ingen annan bedömning. Då det inte heller i övrigt framkommit någon anledning att ingripa i upphandlingen ska ansökan om överprövning avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Madeleine Westberg

Ulrika Skogler har föredragit målet.



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 avisar 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.

