



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 2

DOM
2018-10-18
Meddelad i Göteborg

Mål nr
6143-18

SÖKANDE

Schaktsam AB, 556872-4123
Myravägen 233
434 98 Kungsbacka

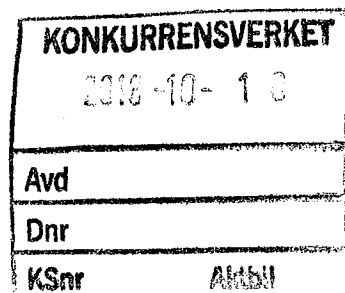
MOTPART

FABS AB, 556048-9162
441 47 Alingsås

Ombud: Hanna Olofsson
Ecenea Upphandling & Strategiskt Inköp

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 568262

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
Telefax
031 - 711 78 59
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

FABS AB (FABS) genomför en upphandling av konstgräsplaner, dnr 18/1. Av tilldelningsbeslutet den 15 maj 2018 framgår att en annan leverantör än Schaktsam AB (Schaktsam eller bolaget) vunnit upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Schaktsam ansöker om överprövning och yrkar att bolaget ska få utföra projektet, alternativt ersättas för utebliven vinst. Bolaget anför bl.a. följande. Fel grunder har angetts för att Schaktsam inte har kvalificerats. Enligt upphandlingsprotokollet har Schaktsam och två andra anbudslämnare inte kvalificerat sig på grund av att en översiktlig tidplan inte har bifogats. Enligt anbudsformuläret skulle anbudslämnaren fylla i efterfrågad text och bifoga dokument i fälten med text ”bifoga fil”. En sådan ”bifoga fil” för översiktlig tidplan fanns inte med i anbudsformuläret. Anbud från tre anbudsgivare har inte kvalificerats på grund av ovanstående. Det är därför uppenbart att anbudsformuläret var bristfälligt utformat av beställaren. Beställaren skulle enligt LOU ha bett anbudsgivarna komplettera sina anbud med översiktlig tidplan. Schaktsam har inte underlåtit att lämna in de efterfrågade varuprovna. De skickades med post den 13 april 2018.

FABS anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande.

FABS har inte brutit mot LOU eller någon av dess principer. Bolaget har varken lidit eller riskerat att lida någon skada. FABS har agerat i enlighet med upphandlingsdokumentet. Schaktsams anbud bedömdes inte uppfylla alla obligatoriska krav och har förkastats.

I anbudsformuläret fanns inte ett specifikt fält där en översiktlig tidplan skulle bifogas. Det framgick dock på två andra ställen i upphandlings-

dokumentet, under punkterna AFB.31 samt AFD.41, att en översiktlig tidplan skulle bifogas. Det råder ingen skyldighet att i upphandlingsdokument ha fält där bilagor ska bifogas. Inför anbudslämnande ska anbudsgivare noggrant läsa igenom upphandlingsdokumenten och ansvarar för att inlämnat anbud uppfyller samtliga krav samt att alla efterfrågade bilagor finns med. Upphandlingsdokumentet var tydligt utformat och information angavs på flera ställen.

Det fanns ingen möjlighet för FABS att begära in en komplettering av den översiktliga tidplanen utan att handla i strid med LOU och likabehandlingsprincipen. Det finns inte något krav på att en upphandlande myndighet måste begära in komplettering, utan myndigheten får tillåta komplettering enligt 4 kap. 9 § LOU. FABS har inte låtit någon anbudsgivare med motsvarande brist komplettera sitt anbud och har därmed agerat i enlighet med likabehandlingsprincipen.

Det är inte bara den översiktliga tidplanen som saknas i anbudet. Schaktsam har även underlåtit att lämna in efterfrågade varuprover. Under avsnitt 3 "Konstgräs, krav, typ" i upphandlingsdokumentet framgår att varuprover ska skickas in. Bolaget har i anbudsformuläret accepterat kravet genom att svara "Ja" på frågan om kraven accepteras. Schaktsams anbud har således inte kunnat kvalificeras även på denna grund. FABS har inte heller sett att det varit möjligt för bolaget att komplettera med anbudsprover i efterhand, eftersom det skulle strida mot LOU och likabehandlingsprincipen.

Schaktsams anbud uppfyller inte samtliga obligatoriska krav i upphandlingen, eftersom de varken bifogat översiktlig tidplan eller skickat in varuprover. På grund av bristerna i anbudet kan bolaget varken ha lidit eller riskerat att lida någon skada.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrättens prövning är en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot principerna för upphandling eller någon annan bestämmelse 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).

Förvaltningsrätten ska ta ställning till om upphandlingsdokumentet är tillräckligt tydligt och uppfyller transparensprincipen angående kravet att till anbudet bifoga en översiktlig tidplan.

När det gäller transparensprincipen och förfrågningsunderlag har Högsta förvaltningsdomstolen uttalat bl.a. följande. I de grundläggande principerna om likabehandling, förutsebarhet och transparens innefattas ett krav på att ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande myndigheten tillmäter betydelse vid upphandlingen. En utvärderingsmodell ska vara så utformad att den är ägnad att leda till ett rättvisande resultat, dvs. att det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet antas. Även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under

förutsättning att de inte bryter mot de grundläggande principerna (RÅ 2002 ref 50).

Upphandlingsdokumentet består av två delar, administrativa föreskrifter och anbudsformulär. Under administrativa föreskrifter anges i AFB punkt 31 bl.a. att en översiktlig tidplan ska bifogas till anbudet, att anbudet ska vara skriftligt, skrivet på svenska och lämnas via elektroniskt anbudsformulär samt att samtliga ifyllda referensintyg ska medskickas. Att en översiktlig tidplan ska bifogas till anbudet framgår också av föreskrifterna i AFD punkt 41.

Av anbudsformuläret framgår inte att en översiktlig tidplan ska bifogas till anbudet. Det hade visserligen underlättat för anbudsgivarna om det i formuläret hade angetts detta. Förvaltningsrätten anser dock att upphandlingsdokumentet är tillräckligt tydligt utformat genom att det under rubriken administrativa föreskrifter tillsammans med övriga krav anges att en översiktlig tidplan ska bifogas anbudet. Förvaltningsrätten anser därför att det inte finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att upphandlingsdokumentet brister i transparens.

Bolaget har också gjort gällande att den upphandlande myndigheten borde ha begärt in kompletteringar från leverantören. Det finns dock inte enligt 4 kap. 9 § LOU något krav på att den upphandlande myndigheten ska begära in kompletteringar från leverantören. Bolaget har därför inte heller på denna grund visat att FABS har brutit mot LOU.

Mot bakgrund av denna bedömning saknar förvaltningsrätten skäl att ta ställning till det som har anförts om kravet på att skicka in varuprover.

Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten att Schaktsam inte har visat att upphandlingen har skett i strid med LOU eller någon av de grundläggande

gemenskapsrättsliga principerna för offentlig upphandling. Det finns därmed inte förutsättningar att besluta om att upphandlingen ska rättas eller göras om. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Ann Rittri

Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Lina Kelly Smed.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

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.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den 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 för överklagande är en 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.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

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.