



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Avdelning 32

DOM
 2017-03-13
 Meddelad i Stockholm

Mål nr
 23082-16

SÖKANDE

Normans i Jönköping AB, 556505-6719
 Soldattorpsgatan 2
 554 74 Jönköping

Jur.kand. Hanna Lundqvist
 Advokatfirman Lindahl KB
 Box 11911
 404 39 Göteborg

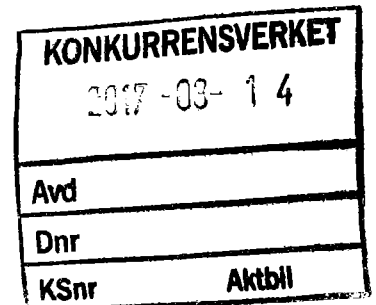
MOTPART

Stockholms Stad, exploateringskontoret, miljö- och teknik
 Box 8189
 104 20 Stockholm

Ombud: Malin Lindvall
 Stadsledningskontoret
 Juridiska avdelningen
 Hantverkargatan 3 A, 2 tr
 105 35 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Normans i Jönköping AB:s ansökan och förordnar att Stockholms Stads, exploateringskontoret, miljö- och teknik upphandling, Af-2015/075717, ska göras om.

Dok.Id 790916

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00 E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se www.domstol.se/forvaltningsratt	08-561 680 01	måndag–fredag 08:00-16:30

BAKGRUND

Stockholms Stad, exploateringskontoret, miljö- och teknik (Staden) genomför en upphandling av rivning av Gasklocka 4, betecknad NDS E-324 Gasklocka 4 rivning. Upphandlingen genomförs som ett selektivt förfarande och tre leverantörer bjöds in att lämna anbud: Demcom Demolition AB, NKR Demolition Sweden AB och Normans i Jönköping AB. Samtliga inbjudna leverantörer lämnade anbud i upphandlingen. Kontraktet skulle enligt UFB.53 i upphandlingsföreskrifterna, bilaga 2, tilldelas det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet, efter en utvärdering av anbudspris, anbudsgivarens genomförandebeskrivning och presentation och intervju med offererad arbetsledning.

YRKANDEN M.M.

Normans i Jönköping AB (Bolaget) ansöker om överprövning och anför bl.a. följande. Stadens, upphandling NDS E-324 Gasklocka 4 rivning ska i första hand rättas på så sätt att Staden genomför en ny utvärdering vid vilken NKR Demolition Sweden AB:s (NKR) anbud inte beaktas. I andra hand ska upphandlingen göras om. Inget av inkomna anbud uppfyller de obligatoriska kraven i upphandlingen och Staden skulle därför rätteligen ha förkastat samtliga anbud. Staden har agerat i strid med LOU genom att låta anbudsgivare komplettera sina anbud, trots att det förelåg risk för konkurrensbegränsning och särbehandling. Bolaget hade i en sådan ny upphandling haft möjlighet att lämna anbud och tilldelas kontraktet. Bolaget har således lidit skada eller riskerar att lida skada.

Staden bestrider ansökan om överprövning. Grunden för bestridandet är att staden inte brutit mot någon bestämmelse i LOU. Kraven i förfrågningsunderlaget och stadens utvärdering av anbuderna uppfyller lagens krav på

transparens, likabehandling och proportionalitet och strider inte heller på något annat sätt mot LOU.

För det fall förvaltningsdomstolen anser att Staden borde ha förkastat NKR:s anbud kan rättsföljden inte bli rättelse. Detta då de två återstående anbuden vid en ny utvärdering rätteligen borde förkastas. Som framgår av Bolaget anförts har Demcon och Bolaget fått komplettera med uppgifter som helt och hållet saknades vid anbudstidens utgång. Respektive anbud blev därmed ett annat än det som ursprungligen gavs in. Förutsättningar för att uppta anbuden till prövning föreligger därmed inte.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Av 16 kap. 2 § LOU första stycket ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts, 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.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

I 15 kap. 12 § första stycket LOU anges att upphandlande myndigheter får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Enligt andra stycket får myndigheten begära att en

anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Bolagets talan

NKR:s anbud uppfyller inte kravet i UFB.31 i upphandlingsföreskrifterna, bilaga 2, på att anbudet ska vara avfattat på svenska. NKR har nämligen till anbudet bifogat ett CV som är författat på danska.

Anbudsgivaren ska enligt ett obligatoriskt krav i UFB.539 i upphandlingsföreskrifterna till anbudet bifoga en genomförandebeskrivning. Genomförandebeskrivningen ska bland annat behandla hur anbudsgivaren planerar att hantera förorenat vatten vid eventuell tvättning på plats. NKR har emellertid i sin bifogade genomförandebeskrivning inte angett hur bolaget planerar att hantera sådant förorenat vatten.

I anbudsformuläret efterfrågar Stockholms stad tre stycken anbudspriser. Anbudspris 1 avser, enligt AFD.61 i de administrativa föreskrifterna, bilaga 1, fasta kostnader, förberedande arbeten och arbeten utförda på plats. Anbudspris 2 avser arbeten utförda på annan plats, såsom exempelvis efterbehandling, blästring, transporter från arbetsområdet, deponi m.m. Anbudspris 3 avser förenklad debitering av kostnader för personal/arbetare och maskiner enligt lämnade å-priser för dessa kategorier. NKR har i sitt anbudsformulär inte angett något anbudspris 2. Dessutom har Stockholms stad efter anbudstidens utgång låtit NKR komplettera sitt anbud med nya prisuppgifter. Det framgår av NKR:s komplettering att skälet till att NKR inte angav något anbudspris 2 var att NKR vid utformningen av sitt anbud "inte varit helt uppmärksamma.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten finner att Staden frångått krav som i förfrågningsunderlaget angivits som obligatoriska på det sätt Bolaget anfört. Vidare är ostridigt i målet är att Staden efter anbudstidens utgång låtit NKR komplettera sitt anbud med nya prisuppgifter. Staden har anfört att kompletteringen inte påverkat utgången. Förvaltningsrätten konstaterar att det av förfrågningsunderlaget framgår att det i anbudet angivna priset kan bestå av olika delar som behandlas olika. Oavsett som den sammanlagda summan av delarna är den samma innebär ändringar av delsummorna ett ändrat ekonomiskt utfall och ett annat anbud. Mot denna bakgrund borde Staden ha förkastat NKR:s anbud. Som en följd av denna bedömning är det ostridigt i målet att samtliga anbudgivare givits tillfälle att komplettera sina anbud för att uppfylla obligatoriska krav ställda i förfrågningsunderlaget på ett sätt som strider mot LOU.

I en upphandling utgör förfrågningsunderlaget en central del av förfarandet. En förutsättning för att underlaget ska kunna fylla sin konkurrensuppsökande funktion är att potentiella leverantörer kan vara säkra på att de obligatoriska krav som ställs i underlaget upprätthålls under hela förfarandet. När en upphandlande myndighet har kommit fram till att en viss uppgift eller ett visst bevis måste finnas i anbudet och därför ställt ett obligatoriskt krav ska potentiella leverantörer kunna utgå ifrån att kravet är så viktigt att den som anser sig inte kunna, eller inte vilja, uppfylla kravet

avstår från att lämna anbud. Eftersom bristerna i upphandlingen får betecknas som väsentliga och hänförliga till det konkurrensuppsökande skedet är det inte tillräckligt med endast en rättelse utan upphandlingen måste göras om. Ansökan om överprövning ska således bifallas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV3109/1A LOU).

Eva Pedersen
Rådman

Målet har föredragits av Peter Collert.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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.