


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 3 Enhet 32

DOM
 2014-11-19
 Meddelad i
 Göteborg

 Mål nr
 10543-14

SÖKANDE

 Frölunda El & Tele AB, 556323-0936
 Von Utfallsgatan 20
 415 06 Göteborg

 Ombud: Advokaterna Kaisa Adlercreutz och Christian Martinsson
 MAQS Law Firm Advokatbyrå AB
 Box 11918
 404 39 Göteborg

MOTPART

 Stadsdelsnämnden Askim-Frölunda-Högsbo
 Box 16
 421 21 Västra Frölunda

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar, med bifall till ansökan, att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att Stadsdelsnämnden Askim-Frölunda-Högsbo genomför en ny anbudsutvärdering.

KONKURRENSVERKET	
2014-11-19	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 301388

 Postadress
 Box 53197
 400 15 Göteborg

 Besöksadress
 Sten Sturegatan, 14

 Telefon
 031 - 732 70 00
 E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se

 Telefax
 031 - 711 78 59

 Expeditionstid
 måndag - fredag
 08:00-16:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM****BAKGRUND**

Stadsdelsnämnden Askim-Frölunda-Högsbo (nedan benämnd nämnden) genomförde under 2012 en upphandling avseende leveranser av "Säkerhetstekniska system (Passersystem)" ("Ramavtalsupphandlingen"). Nämnden har genomfört en förnyad konkurrensutsättning utifrån Ramavtalsupphandlingen och skickat ut en avropsförfrågan beträffande "Passersystem 1200 kvadrat (nr 2563)". I tilldelningsbeslutet anges att den anbudsgivare har antagits som i sitt anbud tagit med skallkrav som var angivna i förfrågningsunderlaget och utifrån det har det lägsta priset för uppdraget.

YRKANDE M.M.

Frölunda El & Tele AB (bolaget) yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska förordna om att den förnyade konkurrensutsättningen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering genomförs varvid bolagets avropssvar ska ingå. Vidare ska vinnande leverantörs avropssvar inte ingå vid den nya utvärderingen. I andra hand yrkar bolaget att den förnyade konkurrensutsättningen ska göras om. Bolaget anför i huvudsak följande. Nämnden har felaktigt konstaterat att bolaget inte uppfyller kraven på garanti samt demontering och omhändertagande av befintligt system, vilket inte är skallkrav som ska besvaras i anbudet. Bolaget har svarat på den enda fråga som ställts genom att ange ett totalbelopp för hela uppdraget. Förvaltningen har inte ställt upp något krav på att det i anbudet ska bekräftas/anges varken att leverantören erbjuder en garantitid på fem år eller att demontering och omhändertagande av det befintliga passersystemet ingår i totalpriset för anbudet. Likabehandlingsprincipen innebär ett förbud mot att i anbud lämna reservationer mot uppställda skallkrav. Vinnande leverantörs anbud innehåller otillåtna reservationer och strider mot skallkravet att anbudssumman ska anges i totalbelopp för hela uppdraget och inga andra kostnader får tillkomma. Den förnyade konkurrensutsättningen har genomförts i strid med LOU och har fått till följd att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**

Stadsdelsnämnden Askim-Frölunda-Högsbo anför att alla leverantörer har behandlats lika och att alla anbud har öppnats vid samma tillfälle. Bolagets anbud var otydligt och svarar inte på de frågor som var ställda i förfrågningsunderlaget för att en jämförelse skulle vara möjlig med övriga inlämnade anbud. Om bolaget hade synpunkter på att förfrågningsunderlaget var otydligt och står i strid med principen om transparens och likabehandling och om tveksamhet uppstår vad som behöver anges i anbudet fanns under anbudstiden möjlighet att få förtydliganden från förvaltningen. – I förfrågningsunderlaget anges att urvalskriterierna kommer att vara 60 procent funktionell lösning, öppna system och 40 procent pris. Det innebär att val av leverantör inte kommer att utvärderas på lägsta pris. Fyra olika kriterier får användas vid urvalet, och kan användas i sin helhet eller också kan förvaltningen välja någon/några av dem. Förvaltningen har valt att välja två av kriterierna, som finns angivna i ramavtalet. I förfrågningsunderlaget framgår det att garantitiden ska vara fem år och att demontering och omhändertagande av befintliga system ska ingå i totalpriset. Detta är skallkrav som ska besvaras vid en anbudsinlämning för att inga oklarheter ska uppstå i efterhand. I bilagan "Övriga skallkrav" står minst fyra år och vinnande leverantör har angett fem år som garantitid i sitt anbud. Bolaget har inte före anbudstiden utgång kommunicerat någon synpunkt kring detta till förvaltningen. Bolagets anbud har gått igenom på samma sätt och vid samma tidpunkt som övriga anbudsgivare. Förvaltningen har gett en beskrivning av vad som efterfrågats och leverantörerna gavs sedan möjlighet att besöka fritidsgården för att bilda sig en uppfattning och ge förslag på lämpligt system. Kraven på garantitid eller demontering och omhändertagande har framgått av förfrågningsunderlaget som skallkrav och att det ska framgå i ett anbud att dessa skallkrav är medräknade i totalpriset.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

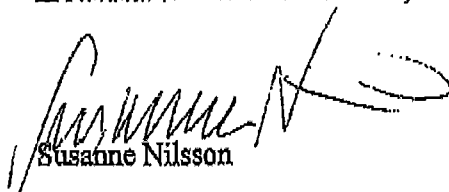
Frågan i målet är om bolagets anbud uppfyller i upphandlingen uppställda skallkrav och om nämnden har agerat i strid med LOU och de unionsrättsliga principerna genom att diskvalificera bolagets anbud på den grunden att

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**

det inte uppfyller det kravet. I förfrågningsunderlaget för passersystem 1200 kvadrat beskrivs uppdraget och villkoren för detta, bl.a. att garantitiden ska vara fem år och att demontering och omhändertagande av det befintliga systemet ska ingå i totalpriset för anbudet. Beträffande anbudssumman anges att denna ska anges i totalbelopp för hela uppdraget och att inga andra kostnader får tillkomma.

Nämndens uppfattning är att eftersom det i förfrågningsunderlag anges att garantitiden ska vara fem år och demontering och omhändertagande av befintligt system ska ingå i totalpriset, är det skalkrav som ska besvaras vid en anbudsinlämning. Förvaltningsrätten menar att det inte kan utläsas att anbudsgivarna i sina anbud ska upprepa de för uppdraget uppställda avtalsvillkor utan det enda som anges i förfrågningstexten är att anbudssumman ska anges i totalbelopp. Bolaget anser vidare att den vinnande leverantörens anbud inte ska utvärderas med motiveringen att detta innehåller bl.a. otillåtna reservationer. Förvaltningsrätten konstaterar att vinnande leverantör liksom bolaget har lämnat ett totalpris på uppdraget under de förutsättningar som anges i förfrågningsunderlaget. Leverantörens har inte uppställt sådana villkor som utgör otillåtna prisreservationer eller som i övrigt innebär att upphandlingen måste göras om. Nämndens förfarande får dock anses ha medfört att bolaget kan ha riskerat att lida skada. Det finns därför skäl för ett ingripande enligt LOU. Den konstaterade bristen har inte påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede. Det räcker därför att besluta om rättelse. Rättelse bör ske på så sätt att nämnden gör en ny anbudsutvärdering. Ansökan ska sålunda bifallas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV 3109/1B LOU)


Susanne Nilsson
Rådman

Föredragande i målet har varit M Georgsson.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.