



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

DOM
2016-07-25
Meddelad i Härnösand

Mål nr
2059-16 E

SÖKANDE

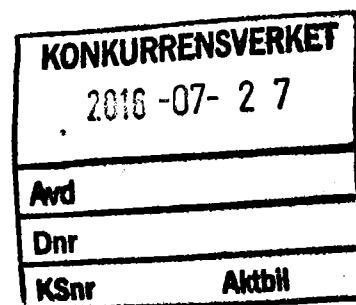
Maza Bygg AB, 556939-6111
Jämtlandsgatan 40
840 60 Bräcke

MOTPART

Bräcke kommun
Box 190
840 60 Bräcke

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska göras om.

Dok.Id 111826

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611-46 06 00
E-post: forvaltningsratteniharnosand@dom.se
www.forvaltningsratteniharnosand.domstol.se

Telefax
0611-51 18 20

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Bräcke kommun (kommunen) genomför upphandling av byte av tak på Riksvägen 31. Två anbud kom in under anbudstiden. I tilldelningsbeslut den 14 juni 2016 har kommunen beslutat att teckna uppdragsavtal med Bräcke Bo Service motiveringen att det företaget uppfyllt ska-kraven och kommit in med lägst anbud.

YRKANDEN M.M.

Maza Bygg AB begär överprövning av upphandlingen, yrkar att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om och anför bl.a. följande. Det vinnande anbudet har inte räknat med förrådsbyggnaden som sitter ihop med fastigheten, därav ett billigare pris. Inga frågor har ställts av Bräcke kommun för att jämföra anbudens stora skillnad i pris, där det vinnande anbudet angav 142 000 kronor och förlorande anbud 380 000 kronor exklusive moms. I förfrågningsunderlaget framgår inte heller om förrådet ska ingå eller inte. Byggnaderna sitter ihop och båda har tegelpannor som yttertak. Ett nytt förfrågningsunderlag bör tas fram för att nytt anbud ska kunna lämnas.

Kommunen har förelagts att svara i målet men har uppgett att man inte vill avge någon inställning.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Bestämmelser

Upphandlande myndighet ska 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 (1 kap. 9 § LOU).

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 har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten efter ansökan av en leverantör besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 4 och 6 §§ LOU).

Utredningen i målet

I förfrågningsunderlaget anges följande:

”Bräcke kommun har för avsikt att byta tak på Riksvägen 31 takpannor tas bort, entreprenören står för bortfrakten. Ny underlagspapp, plåttak rött typ Plannja stilpanna eller royal stål. I offerten skall alla delar ingå, nya hängrännor, stuprör vindskivor m.m.”.

Vidare anges datum då anbud senast ska ha kommit kommunen till hända, och att byggstart och färdigställande ska ske efter överenskommelse, dock så fort som möjligt eftersom det läcker in vatten.

Förvaltningsrättens bedömning

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i lagstiftningen eller någon av de gemenskapsrättsliga bestämmelserna som bär upp denna lagstiftning samt att den som begär överprövning lidit eller i vart fall riskerat att lida skada av den upphandlande myndighetens brott mot LOU. Förvaltningsrättens prövning är begränsad till vad Maza Bygg AB som sökande har anfört till stöd för sin talan (jfr. RÅ 2009 ref. 69).

Förfrågningsunderlag ska vara utformat så att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer kan tolka informationen på samma sätt. Varje leverantör ska därmed med utgångspunkt i förfrågningsunderlaget kunna bilda sig en uppfattning av möjligheterna att lämna ett konkurrenskraftigt anbud. Höga krav bör ställas på noggrannhet, tydlighet och transpa-


rens i alla delar av ett förfrågningsunderlag, även om mindre brister och oklarheter får godtas. De skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och gemenskapsrätten inte träds för när (jfr. RÅ 2002 ref. 50).

Maza Bygg AB har uppgett att det till den aktuella byggnaden finns en förrådsbyggnad och att den sitter ihop med huvudbyggnaden. Maza Bygg AB har anfört att det inte framgår av förfrågningsunderlaget om upphandlingen avser takbyte också på denna förrådsbyggnad, så som Maza Bygg AB uppfattat att det gör. Då Maza Bygg AB lämnat en offert avseende takbyte också på förrådsbyggnaden har det resulterat i ett högre anbud än det antagna anbudet.

Det är den upphandlande myndigheten som bestämmer föremålet för upphandlingen och som utformar förfrågningsunderlaget. Förfrågningsunderlaget måste emellertid i enlighet med de grundläggande principerna om likabehandling, icke-diskriminering och transparens utformas på ett sådant sätt att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer kan bilda sig en uppfattning om vad som upphandlas och vad ett anbud ska innehålla för det ska vara konkurrenskraftigt och kunna komma ifråga för tilldelning. Förvaltningsrätten konstaterar att förfrågningsunderlaget, som i sin helhet återges ovan, är mycket kortfattat och inte på ett klart och tydligt sätt anger omfattningen av det takbyte som upphandlas. Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att upphandlingens förfrågningsunderlag inte utformats på ett sådant sätt att en rimligt informerad och normalt ansvarsfull leverantör kunnat tolka vad som efterfrågas. Förfrågningsunderlaget uppfyller således inte det upphandlingsrättsliga kravet på transparens och Maza Bygg AB har på grund härav i vart fall riskerat att lida skada. Det finns därför grund för förvaltningsrätten att ingripa mot upphandlingen. Den brist som konstaterats

i denna del – ett otydligt förfrågningsunderlag – är hänförlig till upphandlingens konkurrensuppsökande skede, varför förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om.

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



Robert Dalman

rådman

Målet har föredragits av föredragande juristen Gunilla Lavås.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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.