



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG

Avd. 2

DOM
2018-10-10
Meddelad i Göteborg

Mål nr
7320-18

1

SÖKANDE

Schaktsam AB , 556872-4123
Myravägen 233
434 98 Kungsbacka

MOTPART

Varbergs kommun
432 80 Varberg

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2018 -10- 1 2	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår överklagandet.

Dok.Id 565514

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

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

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag-fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Varbergs kommun (kommunen) genomför upphandlingen ”Korsningsåtgärd Magasinsgatan – Trädlyckevägen, dnr HGN 2016/0433. Av tilldelningsbeslutet den 12 juni 2018 framgår att MTA Bygg och Anläggning (MTA) kommer att tilldelas avtalet.

YRKANDE M.M.

Schaktsam AB (bolaget) har ansökt om överprövning och yrkar att vinnande leverantörs anbud ska förkastas och tilldelas anbudsgivare med anbud helt enligt förfrågningsunderlaget. Bolaget anför bl.a. följande. Den av vinnande leverantören prissatta mängdförteckningen var inte komplett. MTA har inte prissatt kod PBD.511. I Administrativa föreskrifter punkten AFB.311 står det ”Med huvudanbud avses anbud helt enligt förfrågningsunderlaget.” Under AFB.313 står det ”Alternativa utföranden godtas inte”. Bolaget anser att MTA:s anbud inte är helt enligt upphandlingsdokumentet då de inte har prissatt hela mängdförteckningen och genom att inte prissätta kod PDB.511 har de lämnat anbud på alternativutförande.

Varbergs kommun anser att ansökan ska avslås och anför huvudsakligen följande. MTA:s anbud uppfyller kravet i upphandlingsdokumentet och utgör inte ett anbud med utförande som avviker från det som kommunen angett. Kommunen har beträffande den ifrågavarande koden begärt prissättning avseende dagvattenbrunn av betong med vattenlås och sandfång. MTA har i sitt anbud angivit 0 kr på de två aktuella positionerna. Att priset 0 kr angivits innebär inte att anbudet saknar pris på positionerna. Uttryckt på ett annat sätt är 0 kr också ett pris. Anbudet är mot den bakgrunden således komplett. Det får i sammanhanget konstateras att anbudsgivare i en upphandling som den förevarande givetvis är fri att välja prissättning utifrån sina respektive förutsättningar och strategier, och vidare att priserna avseende de ifrågavarande positionerna i den aktuella upphandlingen utgör end-

ast en försvinnande liten del av den totala anbudssumman. Anbudet från MTA kan mot den bakgrunden inte anses vara onormalt lågt. Följaktligen föreligger inte någon skyldighet för kommunen att begära att MTA förklarar sitt anbud eller någon skyldighet att förkasta detsamma enligt 16 kap. 7 § LOU. MTA har bekräftat att prissättningen på de ifrågavarande positionerna är korrekt och att anbudet vidhålles utan någon form av reservation. MTA:s anbud är lämnat i enlighet med kraven i upphandlingsdokumentet. Anbudet är komplett och innebär inte ett utförande som på något sätt avviker från det som framgår av upphandlingsdokumentet.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Upphandlingsdokumentet i relevanta delar

AFB.311 Huvudanbud

Med huvudanbud avses anbud helt enligt förfrågningsunderlaget.

AFB.313 Alternativa utföranden

Alternativa utföranden godtas inte.

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om kommunen skulle ha förkastat vinnande leverantörs anbud på grund av att det inte uppfyller kraven i upphandlingsdokumentet.

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. I mål om överprövning av en upphandling gäller som huvudprincip att den part som påstår att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange grunderna för sin talan. Domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

En upphandlande myndighet har stor frihet att själv utforma sin upphandling inom de ramar som ges av de allmänna principerna för offentlig upphandling i 4 kap. 1 § LOU (jfr RÅ 2002 ref. 50, RÅ 2010 ref. 78 samt HFD 2012 ref. 48). Grundläggande är att leverantörer behandlas likvärdigt och icke-diskriminerande och att upphandlingen genomförs på ett öppet sätt.

Enligt transparensprincipen ska upphandlingsförfarandet vara öppet för konkurrens och dess opartiskhet ska kunna kontrolleras. Principen innebär också att förfrågningsunderlaget, inklusive tillämplig utvärderingsmodell, ska vara tydligt och klart och innehålla samtliga krav på det som ska upphandlas.

Bolaget har gjort gällande att MTA:s anbud ska förkastas med hänvisning till att det inte uppfyller kraven i upphandlingsdokumentet när leverantören vid kod PDB.511 har skrivit 0 kronor. Bolaget anser att MTA då inte har prissatt hela mängdförteckningen alternativt lämnat anbud på alternativa utföranden.

Kommunen menar däremot att vinnande leverantörs anbud är komplett och uppfyller kraven i upphandlingsdokumentet. Kommunen anför att den omständigheten att MTA vid två positioner har angivit 0 kronor inte innebär att anbudet saknar pris på positionerna samt att dessa endast utgör en liten del av den totala anbudssumman.

Förvaltningsrättens konstaterar att det i MTA:s anbud, vid kod *PDB.511 Dagvattenbrunn av betong med vattenlås och sandfång*, på två positioner anges såväl enhet och mängd i respektive kolumn som beloppet 0 i kolumnerna för å pris och belopp. Mot bakgrund av att dessa uppgifter har angetts vid de i målet ifrågasatta positionerna bedöms den vinnande leverantörens anbud uppfylla kraven såsom de uppställts i upphandlingsdokumentet. Att två av positionerna har åsatts priset 0 kr medför inte att anbudet av den anledningen ska förkastas. Anbudet kan inte heller bedömas innehålla ett alternativt utförande som inte kan godtas av kommunen. Kommunen har en-

ligt förvaltningsrätten inte haft skäl att på denna grund förkasta vinnande leverantörs anbud.

Sammanfattningsvis har bolaget genom vad de framfört i målet inte förmått visa att MTA brister i uppfyllelse av ett obligatoriskt krav i upphandlingsdokumentet eller att bolaget lidit skada till följd av de påstådda bristerna. Det saknas enligt förvaltningsrätten därmed skäl att ingripa mot upphandlingen. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Ann Rittri
Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen M Georgsson.



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 rättstillämpningen.
- 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.