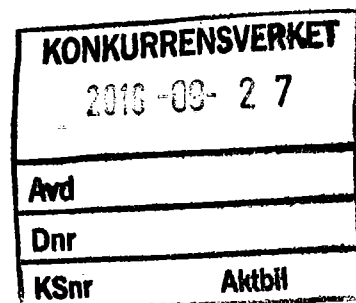




**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2016-09-26
Meddelad i
Växjö

Mål nr
627-16



SÖKANDE

Gustav R. Johansson Aktiebolag, 556063-0450
Box 146
341 23 Ljungby

MOTPART

Älmhults kommun
Ekonomienheten (upphandling)
Älmhults kommun, Box 500
343 23 Älmhult

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Gustav R. Johansson Aktiebolags ansökan om överprövning.

Dok.Id 131604

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se
www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Älmhults kommun (kommunen) har genomfört en upphandling avseende entreprenaden förlängning av Torngatan. Upphandlingen har skett som ett förenklat förfarande enligt lagen om offentlig upphandling (LOU) där kommunen avsåg att anta det anbud som uppfyllde upphandlingens ställda krav och offererade lägsta pris. Den 9 februari 2016 meddelade kommunen tilldelningsbeslut varigenom Gustav R. Johansson Aktiebolag tilldelades uppdraget. Den 15 februari 2016 meddelade kommunen ett nytt tilldelningsbeslut varigenom annat bolag än Gustav R. Johansson Aktiebolag tilldelades uppdraget.

YRKANDEN M.M.

Gustav R. Johansson Aktiebolag (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ogillar kommunens beslut om diskvalificering av bolagets anbud samt att förvaltningsrätten beslutar att ursprungligt tilldelningsbeslut den 9 februari 2016 ska gälla. Bolaget anför bl.a. följande. Bolaget har lämnat det lägsta anbudet och tilldelades uppdraget den 9 februari 2016. Kommunen har därefter diskvalificerat bolagets anbud med motiveringen att mängdförteckningen inte var riktigt ifylld då det saknades värden på tre ställen i mängdförteckningen. I offertförfrågan finns inget uttalat krav på formulär. De PDF-filer som kommunen tillhandahöll var låsta och gick inte att fylla i. Kommunen måste haft vetskap om detta och därmed insett att en Excellfil är acceptabel. Bolaget har fyllt i mängdförteckningen korrekt i Excelldokumentet. Om mängdförteckningen i Excell görs om till PDF-filer försvinner noll-värdena. Kommunen har medgivit felet men har valt att behålla tilldelningsbeslutet från den 15 februari 2016. Förfarandet strider mot LOU och frångår principen om saklighet och objektivitet.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Förfrågningsunderlaget är inte optimalt men bryter inte mot de grundläggande principerna i LOU. Kommunen har enligt branschpraxis och som upplysning till anbudsgivare skickat kopior på mängdförteckningen, handling 10.1 och 10.2 i Excellformat, handling 13.8. Bolaget har skickat in dessa Excellfiler. Det fanns ett formelfel i 13.8 mängdförteckningen i Excell som uppmärksammats efter tilldelningsbeslutet. Handlingen där felet finns innehåller inte några obligatoriska krav utan är en upplysning. Förfrågningsunderlaget och anbudsformuläret anger vilka handlingar som är obligatoriska och ska bifogas anbudet. Med anbudet ska två fullständigt ifyllda mängdförteckningar bifogas. Dessa handlingar har skickats ut som en PDF-fil. Kommunen har uteslutit bolaget eftersom de inte lämnat in rätt obligatoriska handlingar för att uppfylla kravet på kvalificeringen samt för att bolaget inte har fyllt i alla positioner i mängdförteckning som ska fyllas i. Vid anbudsgivning är det upp till anbudsgivare att säkerställa att lämna korrekta uppgifter och handlingar. Bolaget uppfyllde inte samtliga obligatoriska krav och har därför uteslutits i upphandlingen.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Rättslig reglering

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.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i

I kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

I en överprövningsprocess gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig, på ett klart sätt ska ange vilka omständigheter talan grundas på. Domstolens prövning är begränsad till de omständigheter som parten har åberopat (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Aktuellt förfrågningsunderlag

Av förfrågningsunderlagets Administrativa föreskrifter AFB.22 framgår bl.a. att förfrågningsunderlaget består av 10.1 och 10.2 Mängdförteckningar samt 13.8 Mängdförteckningar i Excell-format.

Av förfrågningsunderlagets Administrativa föreskrifter AFB.31 framgår bl.a. följande. Handlingar som ska skickas med anbudet. Bilaga 1 Fullständigt ifyllt anbudsformulär (handling 13.5) och bilaga 2 Fullständigt ifyllda MF (mängdförteckning, handling 10.1 och 10.2).

Förvaltningsrättens bedömning

Enligt förfrågningsunderlaget ska fullständigt ifyllda mängdförteckningar handling 10.1 och 10.2 skickas med anbudet. Det är i målet ostridigt att bolaget till kommunen har kommit in med mängdförteckningar i ett Excelldokument i stället för PDF-format. Det som bolaget anfört angående kommunens beslut att diskvalificerat bolagets anbud visar inte att kommunen förfarit i strid mot LOU. Inte heller visar det som bolaget anfört i övrigt att

kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i nämnda lag. Ansökan ska därför avslås.

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

Per Hansson
rådman

Föredragande: Maria Gustafsson



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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