



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 3

DOM
2018-10-01
Meddelad i Göteborg

Mål nr
8069-18

KONKURRENSVERKET	
2018-10-01	
Avd	
Dnr	Sollenberg
KSnr	AKSBI

SÖKANDE

WSP Sverige AB, 556057-4880

Ombud: Advokat Per-Owe Arfwedson och biträdande jurist Erik Sollenberg
Bokwall Rislund Advokatbyrå KB
Skeppsbron 32
111 30 Stockholm

MOTPART

Trafikkontoret Göteborgs Stad
Box 2403
403 16 Göteborg

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår överklagandet.

Dok.Id 564831

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197 400 15 Göteborg	Sten Sturegatan 14	031 - 732 70 00 E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se	031 - 711 78 59	måndag–fredag 08:00–16:00

VAD MÅLET GÄLLER

Trafikkontoret Göteborgs Stad (Göteborgs Stad) genomför en upphandling av *Ramavtal Trafik- och utformningsförslag, GFS samt detaljprojektering, dnr 2822/18*.

Av tilldelningsbeslut den 28 juni 2018 framgår att andra leverantörer än WSP Sverige AB (WSP) tilldelats kontrakt. WSPs anbud förkastades med motiveringen att anbudet saknade dokument som var obligatoriska i upphandlingen.

Det som förvaltningsrätten ska pröva i detta mål är om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på de grunder som WSP anför.

YRKANDEN M.M.

WSP

WSP ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas alternativt göras om. WSP anför i huvudsak följande. Göteborgs Stad har felaktigt förkastat WSPs anbud med hänvisning till att anbudet inte uppfyller ett obligatoriskt krav avseende ingivande av anbudsformulär i visst filformat. I avsnitt AUB.31 framgår att samtliga anbudshandlingar ska lämnas i ett Microsoft Office-kompatibelt filformat, alternativt i pdf-format. Det framgår alltså uttryckligen att anbudshandlingarna antingen får lämnas i Microsoft Office- eller pdf-format. Anbudsformuläret har lämnats in i ett sökbart pdf-format. WSPs anbud uppfyller alla obligatoriska krav och skulle därför rätteligen ha kvalificerats. Göteborgs Stad har därmed agerat i strid mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU, särskilt likabehandlingsprincipen, genom att förkasta WSPs anbud. WSP hade tilldelats ramavtal om det inte vore för att Göteborgs Stad felaktigt hade

förkastat bolagets anbud. WSP har därmed lidit skada, eller riskerar att lida skada på det sätt som avses i 20 kap. 6 § LOU. Om det obligatoriska kravet avseende ingivande av anbudsformuläret i visst filformat ska tolkas på det sätt som Göteborgs Stad gör gällande, är kravet oproportionerligt och strider mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU, särskilt likabehandlingsprincipen, transparensprincipen och proportionalitetsprincipen. WSP har gått miste om möjligheten att tilldelas ramavtalet på grund av att kravet är utformat på detta oproportionerliga sätt.

I revideringen av förfrågningsunderlaget tillkom en bilaga och samtidigt utökades kraven i AUB.31. WSP uppfattade den senare tillkomna skrivningen som ett förtydligande att anbudsformuläret kunde lämnas i både excel- och pdf-format. Den uppfattningen framstår också som rimlig med hänsyn till att Göteborgs Stads utvärdering av anbuderna inte påverkas av anbudens filformat. Anbudsformulärets innehåll är precis detsamma, oavsett filformat. Om Göteborgs Stad avsåg att avvika från det obligatoriska kravet hade Göteborgs Stad behövt kommunicera avvikelsen till andra leverantörer. Göteborg Stad anger inte några konkreta skäl som motiverar varför anbudsformuläret måste lämnas i excel-format. Även om Göteborgs Stad kan motivera kravet på att anbudsformuläret ska vara i excel-format ifrågasätter WSP varför Göteborg Stad samtidigt kräver att anbudsformuläret också ska lämnas i pdf-format. Göteborg Stad har inte anfört tillräckliga skäl som visar att kravet på att anbudsformuläret måste lämnas i både excel- och pdf-format är proportionerligt.

Göteborg Stad

Göteborgs Stad anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför i huvudsak följande. WSP har inte uppfyllt det obligatoriska kravet avseende ingivande av anbudsformulär i visst filformat. Göteborgs Stad har i förfrågningsunderlaget varit tydlig med kravet att anbudsformuläret ska

levereras i både pdf och excel, se AUB.31 punkt 10. Kravet är relevant för att kunna hantera den stora mängd uppgifter som kommer in i upphandlingen.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (20 kap. 6 § första stycket LOU).

En upphandlande myndighet har stor frihet att själv utforma upphandlingen inom de ramar som följer av de allmänna principerna. 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 LOU och gemenskapsrätten inte träds för när (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgöranden RÅ 2010 ref. 78 och RÅ 2002 ref. 50).

Utredningen i målet

Av upphandlingsdokumentet framgår bl.a. följande.

AUB.31 Anbuds form och innehåll

...

Samtliga anbudshandlingar ska vara läsbara i program från Microsoft Office-paketet alternativt i pdf-format.

...

Anbud ska avges enligt förfrågningsunderlaget. Anbud som innehåller reservationer, egna antaganden, egna förutsättningar och villkor kommer att förkastas.

Anbudsgivaren förutsätts i sitt anbud ha tagit hänsyn till samtliga tilläggskrivelser under anbudstiden.

...

Anbudet ska innehålla nedan handlingar/uppgifter:

Hänvisning till Flik nedan avser flikar i Bilaga 1 Anbudsformulär_Dnr 2822_18.

...

10. Hela excelfilen "Bilaga 1 Anbudsformulär_Dnr 2822_18.xlsx" (alla flikar) ifyllda. Levereras i anbudet i digitalt format (pdf samt excel).

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar att WSP har uteslutits på grund av att bolagets anbud inte lämnats in i rätt filformat. Trafikkontoret har uppgett att upphandlingsdokumentet reviderades den 7 juni 2018 vilket medförde att anbudet skulle lämnas in ett anbudsformulär i både pdf och excel format. Ändringen har vidare publicerats i Frågor och svar daterat den 7 juni 2018.

WSP har anfört att kravet är otydligt och oproportionerligt samt att alla efterfrågade uppgifter finns med i anbudsformuläret som lämnats in i ett sökbart pdf-dokument. Förvaltningsrätten konstaterar dock att det inte är tillräckligt att alla efterfrågade uppgifter går att utläsa ur anbudet för att alla

obligatoriska krav ska anses vara uppfyllda och kvalificera anbudet för utvärdering. Det krävs också att anbudet har lämnats på det sätt som angetts av den upphandlande myndigheten. Förvaltningsrätten anser att kravet i punkt AUB.31 är tillräckligt tydligt för att det för en normalt informerad och omsorgsfull anbudsgivare framstår som klart vad som efterfrågats.

Göteborg Stad har som förklaring till att anbudsformuläret ska lämnas in i excel-format anfört att det underlättar utvärderingsarbetet med hänsyn till den stora mängden uppgifter i upphandlingen. Förvaltningsrätten anser att Göteborgs Stad har åberopat godtagbara skäl för kravet och att kravet har ett naturligt samband med upphandlingsföremålet. Kravet kan därmed inte anses som oproportionerligt.

Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten alltså att det aktuella kravet inte är otydligt eller oproportionerligt och att det därmed är klarlagt att WSP inte uppfyller de obligatoriska kraven. Att utvärdera och anta ett anbud som inte uppfyller de obligatoriska kraven strider mot likabehandlingsprincipen. Göteborg Stad har därmed haft grund för att förkasta WSPs anbud. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Kristian Karlemon
Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Sandra Andersson.



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 rätts-tillämpningen.
- 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.