



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avd. 3

DOM
2020-04-27
Meddelad i Göteborg

Mål nr
2129-20

SÖKANDE

Gärda Johan Produkt AB, 556053-9545

Ombud: Advokat Johannes Wårdman och jur.kand. Hanna Trygg
Wistrands advokatbyrå AB

MOTPART

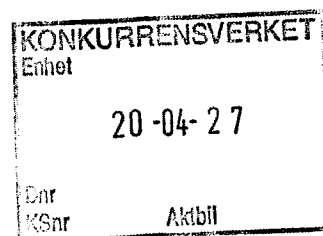
Got Event AB, 556015-9823

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.



Dok.Id 674694

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

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

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Got Event AB (Got Event) genomför upphandlingen *Bravida Arena - omläggning konstgräsplan, dnr 0257/19*. Av tilldelningsbeslut den 7 februari 2020 framgår att annan leverantör än Gårda Johan Produkt AB (Gårda Johan) har vunnit upphandlingen. Av anbudsutvärderingen framgår att bolagets anbud inte har godtagits eftersom tidplanen inte tar hänsyn till sidoentreprenaden.

YRKANDEN M.M.

Gårda Johan ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska göras om. *Gårda Johan* anför bl.a. följande. *Gårda Johans* tidplan innehåller uppgifter om moment och detaljeringsgrad. *Gårda Johan* har inte ifrågasatt att sidoentreprenaden ska utföras under tidperioden 8 – 14 juni 2020 och utgår från att entreprenaderna samordnas. Det betyder inte nödvändigtvis att entreprenaderna inte kan utföras parallellt. Det har inte varit möjligt att förstå att beställarens övergripande tidsplanering har innefattat obligatoriska krav på deltider i entreprenörens tidplan. Utöver vad som angetts om igångsättningstid och färdigställandetid kan det inte av kravspecifikationen utläsas att angivna tidpunkter utgör kontraktstider. Med hänsyn till det samt att det av de administrativa föreskrifterna och ABT 06 följer att det är entreprenören som ska tillhandahålla tidplan, kan beställarens övergripande tidsplanering inte uppfattas på annat sätt än som en upplysning om att entreprenörens aktiviteter måste samordnas med utförandet av sidoentreprenaden.

Utformningen av kravet på tider har medfört att anbudsgivarna har kunnat göra tolkningar av vad som skulle tillföras anbudet för att uppfylla kravet. Det är inte förenligt med likabehandlingsprincipen att formulera tilldelningskriterier på ett sådant sätt att inte alla rimligt informerade och

normalt omsorgsfulla anbudsgivare kunnat tolka dem på samma sätt. Got Event har även brustit i transparens genom att vid utvärderingen av anbuderna beakta faktorer som inte framgår av kravspecifikationen. Den omständighet att anbudsgivarna inte invänder mot otydliga upphandlingsdokument läker inte brister i transparens. Utifrån hur förfrågningsunderlaget har varit utformat har det inte varit möjligt att förstå vad som efterfrågats och därmed inte heller varit möjligt att lämna ett konkurrenskraftigt anbud. Om bristen i upphandlingsdokumentet inte hade förelegat hade Gårda Johan utformat sin tidplan på ett annorlunda sätt. Gårda Johan har således lidit eller riskerat att lida skada. Omständigheten att anbudet har lämnats av ett bolag men undertecknats av ett annat har inte någon betydelse för aktuell överprövning eftersom Got Event har förstått vilket bolag som är anbudslämnare.

Got Event anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Redovisningen av tidsplanen är så tydlig att den inte kan missuppfattas. Datum för entreprenad, 1–7 juni 2020 och 15–26 juni 2020, samt datum för sidoentreprenad däremellan, 8–14 juni 2020, framgår. Under anbudstiden har det inte framförts synpunkter om otydligheter avseende tider eller sidoentreprenadens omfattning. Gårda Johan har felaktigt förutsatt att entreprenadarbeten kan utföras på andra tider än de som angivits och att sidoentreprenaden är av sådan art att hänsyn inte behöver tas till den. Den övergripande tidplanen för projektet har redovisats och krävts in av anbudsgivarna för att säkerställa att anbudsgivarna har uppfattat omfattningen riktigt samt kan visa sin professionalism och erfarenhet av att bedriva en entreprenad av aktuellt slag med kort och uppdelad utförandetid. Vid rättelse av upphandlingen skulle även en annan anbudslämnare godkännas och eftersom Gårda Johans anbud inte har det lägsta priset skulle bolaget ändå inte tilldelas kontraktet. Skaderekvisitet är därför inte uppfyllt. Ansökan om överprövning har lämnats in av Gårda Johan Produkt AB och anbudet har undertecknats av Gårda Johan Sport Lek & Landskap AB.

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).

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 unionsrätten inte träds för när (jfr RÅ 2002 ref. 50).

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 (jfr. RÅ 2009 ref. 69).

Utredning i målet

I de administrativa föreskrifterna anges bl.a. följande.

AFD. 41 Tidplan

Entreprenören upprättar tidplan som redovisas i anbud.

Tidplan ska innehålla (minst) följande moment, och med detaljeringsgrad "antal arbetsdagar per moment":

- Rivning/demontering
- Konstgräs
- Sandfyllning
- Gummifyllning
- Slutjustering inkl. testning

Beställarens övergripande tidsplanering för byggskedet ser ut enligt följande:

- Start entreprenadarbeten 2020-06-01
- Entreprenadarbeten 2020-06-01–2020-06-07
(rivning/demontering)
- *Sidoentreprenad (bevattning)* 2020-06-08–2020-06-14
- Entreprenadarbeten 2020-06-15–2020-06-26
(ny konstgräskonstruktion)
- Slutbesiktning 2020-06-26

AFD. 42 Igångsättningstid

Arbetena på byggarbetsplatsen kan påbörjas 2020-06-01.

AFD. 45 Färdigställandetider

Entreprenaden ska vara färdigställd och tillgänglig för slutbesiktning senast 2020-06-26.

Förvaltningsrättens bedömning

Det förvaltningsrätten ska pröva är om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på de grunder som Gårda Johan har anfört.

Inledningsvis konstateras att Got Event i anbudsutvärderingen har angett Gårda Johan Produkt AB och utvärderat bolagets lämnade anbud. Även med hänsyn till vad som framförts avseende det signerade anbudsformuläret bedömer förvaltningsrätten att Got Event får anses ha uppfattat att anbudet har lämnats av Gårda Johan Produkt AB. Gårda Johan Produkt AB får således anses ha rätt att ansöka om överprövning av aktuell upphandling.

Gårda Johans anbud har inte kvalificerats i upphandlingen och som skäl har angetts att bolaget i tidplanen inte har tagit hänsyn till sidoentreprenören. Gårda Johan har framfört att den angivna tidplanen innehåller uppgifter om moment och detaljeringskrav samt att det av kravspecifikationen inte kan utläsas att angivna tidpunkter utgör kontraktstider. Vidare har framförts att Got Events övergripande tidsplan får uppfattas som en upplysning om att entreprenadens arbete måste samordnas med sidoentreprenadens.

Av de administrativa föreskrifterna framgår att entreprenören ska upprätta en tidplan som ska innehålla vissa angivna moment. Det framgår även att Got Event har en övergripande tidsplanering med specifika datum för entreprenadens och sidoentreprenadens arbeten. Även med hänsyn till att det anges att entreprenören ska upprätta en tidplan med planering för de angivna momenten, bedömer förvaltningsrätten att det med tillräcklig tydlighet framgår att momenten ska utföras inom de tidsramar som Got Event har preciserat. Det framgår att entreprenadens respektive sidoentreprenadens arbeten ska ske inom vissa angivna datum och att entreprenörens tidsplanering ska innehålla specifika arbetsmoment. Eftersom tidsplaneringen innehåller specifikt angivna datum och tidsintervall bedöms det vara tillräckligt tydligt för en rimligt informerad anbudslämnare att arbetet ska planeras inom de angivna tidsperioderna. Den omständighet att det benämns som en övergripande tidsplanering förändrar inte den bedömningen.

Med hänsyn till de i upphandlingsdokumenten ställda kraven och vad som har presenterats av Gårda Johan anser förvaltningsrätten att Got Events beslut att inte kvalificera Gårda Johans anbud med anledning av att hänsyn inte tas till sidoentreprenören var riktigt. Förvaltningsrätten bedömer vid angivna förhållanden att Gårda Johan inte har visat att Got Event har överträtt någon av de grundläggande principerna i LOU. Det föreligger därför inte skäl för ingripande enligt LOU. Ansökan ska således avslås.

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

Susanne Nilsson
Chefsrådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Elisabeth Svedén.



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.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma 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 infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårs-afton, 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.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.