



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING

DOM
2015-07-28
Meddelad i
Jönköping

Mål nr
2908-15

KONKURRENSVERKET

2015-07-28

KLAGANDE

Livgrenadjärmässen Fest & Konferensvåningar i Linköping AB, 556624-1138
Brigadgatan 8
587 58 Linköping

Avd

Dnr

KSnr

Aktbil

MOTPART

Kommunalförbundet Fjärde Storstadsregionen, Upphandlingscenter,
222000-2527
581 81 Linköping

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND

Kommunalförbundet Fjärde Storstadsregionen, Upphandlingscenter, (upphandlingscenter) genomför för flera avropande och beställande myndigheters räkning en upphandling, förenklat förfarande, som benämns konferensanläggningar (dnr UH-2014-481). Genom tilldelningsbeslut har annan leverantör än Livgrenadjärmässen Fest & Konferensvåningar i Linköping AB (bolaget) antagits och bolagets anbud har förkastats. Bolaget har ansökt om överprövning.

I **förfrågningsunderlaget** anges bl.a. följande. Upphandlingen avser ramavtal gällande konferensanläggningar. Avsedd avtalsperiod är två år, med möjlighet till maximalt två års förlängning. Upphandlingen är uppdelad i sju separata anbudspaket (grupper). Separata anbud får lämnas på ett

Dok.Id 170441

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 2201 550 02 Jönköping	Hamngatan 15	036-15 66 00 E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se	036-15 66 55	måndag – fredag 08:00-16:00

eller flera av anbudspaketen (grupperna) nummer 1, 2, 3, 4, 6, 7, 8 eller 9, men ett krav är att anbud lämnas i kombination med ett eller flera av anbudspaketen (grupperna) nummer 10, 11, 12, 13, 14, 15 eller 16. Observera att anbud på anbudspaket (grupp) nummer 17 även ska lämnas om anbud lämnas på en eller flera av anbudspaketen (grupperna) nummer 10, 11, 12 eller 13. Priser ska offereras enligt beskrivning för de grupper leverantören lämnar anbud på. Priser ska offereras i svenska kronor exklusive moms och ska inkludera samtliga kostnader som är förenade med uppdragets utförande. Inga kostnader får tillkomma. Angiven tilldelningsgrund är lägsta pris.

Avseende förfarandet vid anbudsprövningen anges bl.a. följande. Ramavtal kommer att tecknas med samtliga leverantörer i respektive anbudspaket som uppfyller de i förfrågningsunderlaget ställda kraven. Avrop sker enligt fördelningsnyckel där den avropande myndigheten väljer vilken ramavtalsleverantör som bäst kan tillgodose behovet vid avropstillfället utifrån syfte, längd, deltagarantal, geografiskt läge och för ändamålet avsatt budget, s.k. behovsstyrd tilldelning. För att kunna lämna in anbudet måste minst en grupp vara fullständigt ifylld. Grupper som leverantören inte avser att delta i ska lämnas helt tomma (blankt). Om någon grupp är delvis men inte fullständigt ifylld är anbudet inte giltigt och kan inte lämnas in.

Av **tilldelningsbeslutet** med tillhörande handlingar framgår bl.a. följande. Anbud har lämnats av 33 leverantörer. Av dessa förkastades åtta anbud, däribland bolagets, med motiveringen att de inte uppfyllde samtliga krav i förfrågningsunderlaget. Beslutet att förkasta bolagets anbud motiverades med att bolaget i sitt anbud inte lämnat uppgift om antal grupper som finns till förfogande (obligatorisk uppgift).

YRKANDEN

Bolaget yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett, varvid dess anbud ska anses uppfylla förfrågningsunderlagets krav.

Upphandlingscenter anser att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖR

Bolaget: Eftersom bolagets gruppum ingår i priset för konferensen missog sig dess företrädare och fyllde inte i aktuell textruta. Bolaget borde dock ha beretts tillfälle att komplettera sitt anbud med efterfrågad information. Då samtliga anbud som uppfyllde kraven antogs finns det ingen konkurrens i fråga om t.ex. pris bland leverantörerna (se 9 kap. 8 § LOU).

Upphandlingscenter: Bolagets anbud har blivit förkastat med anledning av att det i anbudet saknades en obligatorisk uppgift om hur många gruppum som kan tillhandahållas maximalt av leverantören. Bolagets påstående om att Upphandlingscenter borde ha begärt en komplettering av anbudet är felaktigt. Det förligger ingen skyldighet för en upphandlande myndighet att begära kompletteringar av leverantörernas anbud.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

I 1 kap. 9 § LOU anges att upphandlande myndigheter 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.

Av 15 kap. 12 § LOU framgår följande. En upphandlande myndighet får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskriv-

ning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får begära att en ansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Högsta förvaltningsdomstolen har i rättsfallet HFD 2013 ref. 5 uttalat bl.a. följande. Av 16 kap. LOU framgår att domstolsprocessen i ett upphandlingsmål inleds genom en ansökan och att processen avser en överprövning av den upphandling som klandras i ansökningen. Överprövningen tar inte sikte på upphandlingens materiella resultat utan endast på om myndigheten förfarit formellt korrekt och iakttagit de upphandlingsprinciper och förfaranderegler som anges i LOU. Vid bifall ska domstolen besluta antingen att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan den har rättats. Domstolen är inte beroende av yrkande från parterna när den ska avgöra vilken av dessa åtgärder som den ska besluta om (RÅ 2005 ref. 47) och den som fått bifall till sin ansökan har inte rätt att föra talan mot domstolens val av åtgärd (HFD 2012 ref. 2).

Av EU-domstolens praxis (jfr domstolens dom i målet C-532/06, Lianakis, och där gjorda hänvisningar) framgår bl.a. följande. Anbud ska prövas enligt föreskrivna tilldelningskriterier efter att den upphandlande myndigheten kontrollerat lämpligheten hos de leverantörer som inte ska uteslutas. Det är teoretiskt sett inte uteslutet att kontrollen av anbudsgivarnas lämplighet och tilldelningen av kontraktet kan äga rum samtidigt. Det är dock fråga om två skilda moment som omfattas av olika bestämmelser. Den upphandlande myndigheten ska nämligen vid kontrollen av anbudsgivarnas lämplighet utgå från kriterierna avseende leverantörers ekonomiska samt tekniska och yrkesmässiga kapacitet (kallade ”kriterier för kvalitativt urval”). Tilldelningen av kontraktet däremot genomförs mot bakgrund av kriterierna lägsta pris eller det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet.

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis konstateras att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Bolaget har ostridigt inte lämnat samtliga uppgifter som krävs enligt förfrågningsunderlaget. Eftersom bolagets anbud därmed inte uppfyller samtliga obligatoriska krav har Upphandlingscenter haft grund för att förkasta dess anbud. Bestämmelserna i 15 kap. 12 § LOU ger den upphandlande myndigheten rätt, men ingen skyldighet, att i vissa fall tillåta förtydliganden eller kompletteringar. Vad bolaget anför ifråga om komplettering förleder därför ingen annan bedömning. Ansökan ska således avslås.

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

Hans-Erik Jonasson

Föredragande har varit Ulf Nordberg



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 mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.