



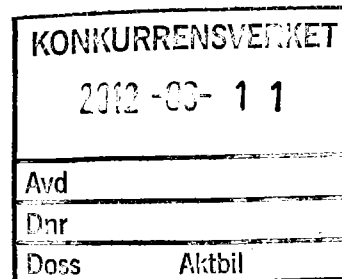
SÖKANDE

Bodafors Plåt AB, 556499-2666
Ängsgatan 2
571 62 Bodafors

Ombud: Håkan Jansson
Advokatfirman Carler
Järnvägsgatan 9
553 15 Jönköping

MOTPART

Fortifikationsverket
631 89 Eskilstuna



SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Fortifikationsverket (FORTV) genomför en upphandling avseende ramavtal av underhålls- och reparationsarbeten av mindre omfattning och till mindre belopp inom olika branscher benämnd *Ramavtal entreprenad Eksjö med Skillingaryd/Hagshult*. Upphandlingen genomförs genom ett förenklat förfarande där det anbud som har det totalt lägsta priset antas. Om flera anbudsgivare har samma totalpris, antas den anbudsgivare av dessa som har lägsta timpris för yrkesarbetare under ordinarie arbetstid. Vad avser ramavtal entreprenader Eksjö med Ränneslätt, uteslöts bolaget från anbudsutvärderingen då dess anbud inte ansågs utformat i enlighet med förfrågningsunderlaget.

Bodafors Plåt AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen av ramavtal för entreprenader för Eksjö och Skillingaryd/Hagshult ska rättas i den del som avser Eksjö garnison med Ränneslätt på så sätt att bolaget tillåts delta i anbudsutvärderingen.

FORTV bestrider bifall till ansökan.

PARTERNAS ARGUMENTATION

Bolaget

Bolaget har lämnat ett anbud till FORTV som överensstämmer med förfrågningsunderlaget, vad avser båda de geografiska områdena – Eksjö garnison med Ränneslätt och Skillingaryd och Hagshult. Anbudet har dock framförts i ett gemensamt anbudsformulär, men det framgår mycket tydligt av rubriksättningen i anbudet att det avser båda i upphandlingen aktuella geografiska områden. Rubriken "Eksjö Skillingaryd/Hagshult" hänvisar dels till Eksjö, dels till Skillingaryd/Hagshult. Då det inte finns någon

koppling i övrigt mellan Eksjö och Skillingaryd/Hagshult är det inte möjligt för FORTV att tolka anbudet på något annat sätt. Vidare framgår inte av FORTV:s förfrågningsunderlag att en anbudsgivare skulle vara förhindrad att använda sig av ett gemensamt anbudsformulär för det fall att anbudsgivaren önskar lämna anbud för båda områdena i upphandlingen. Av AFB.31 i förfrågningsunderlaget framgår att anbud kan lämnas för ett eller flera områden. Vidare framgår att anbudsgivaren ombeds att använda "bifogat anbudsformulär", alternativt utforma anbudet enligt förfrågningsunderlaget. Det ska i denna del noteras att anbudsformulären omnämns i singular. Därmed uppfyller bolaget kraven på anbudet. Genom att inte utvärdera bolagets anbud för det geografiska området Eksjö garnison med Ränneslätt har FORTV brutit mot bestämmelserna i LOU, och bolaget har lidit skada, eller i vart fall riskerat att lida skada. Då bristerna inte är hänföra till upphandlingens konkurrensuppsökande fas, är en rättelse en tillräcklig åtgärd.

FORTV

Då i frågavarande upphandling avser två geografiska områden – dels Eksjö garnison med Ränneslätt, dels Skillingaryd och Hagshult – fanns det två anbudsformulär i upphandlingen. Bolaget ingav endast ett anbudsformulär som hade rubriken "Eksjö Skillingaryd/Hagshult". Eftersom det inte inkom något anbud avseende Eksjö garnison med Ränneslätt, utvärderades bolaget endast för området Skillingaryd/Hagshult. I samband med ansökan om överprövning har bolaget ingett kopior av tre anbudsformulär. Efter att tilldelningsbeslut meddelats, har bolaget uppfattat att två anbudsformulär skulle sändas in och därmed ingivit handlingar till rätten innehållande ifyllda formulär för båda de geografiska områdena, men med vissa ändringar i formulären, bl.a. vad avser rubrikerna. Ett av bolaget insänt anbudsformulär är rubricerat "Eksjö" med av bolaget ifyllda uppgifter. Detta anbudsformulär har dock aldrig inkommit till FORTV. Det utgör endast

det sista av de kopierade anbudsformulären med rubriken "Eksjö/Skillingaryd/Hagshult, som ingavs till FORTV i samband med bolagets anbud.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Lagtext

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 om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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.

Förfrågningsunderlag

Av **Administrativa föreskrifter, Ramavtal entreprenad Eksjö med Skillingaryd/Hagshult, AFB.31 Anbuds form och innehåll**, framgår bl.a. följande. "Anbud avges i överensstämmelse med översänt förfrågningsunderlag samt vara avfattat på svenska och enligt formulär till anbud med därtill hörande bilagor. – För att säkerställa likabehandling och för att underlätta utvärdering av anbud ombeds anbudsgivaren använda bifogat anbudsformulär, alternativt utforma anbudet enligt anbudsformuläret.- Det är av stor vikt att anbud innehåller samtliga efterfrågade uppgifter och handlingar då utrymmet för komplettering av anbud är starkt begränsat. Anbudsgivare uppmanas därför att noggrant läsa förfrågningsunderlaget."

Utredning

Av utredningen i målet framgår i huvudsak följande. Det av FORTV utformade anbudsformuläret vad avser det geografiska området som är föremål för prövning i detta mål är benämnt **Anbudsformulär: Ramavtal entreprenader Eksjö garnison med Ränneslätt**. FORTV har till rätten ingett de handlingar som inkommit till dem i samband med den aktuella upphandlingen. Bolagets anbudsformulär till FORTV är rubricerat "**Anbudsformulär: Ramavtal entreprenader. Eksjö Skillingaryd/Hagshult**".

I skrivelse daterad den 19 mars 2012 har FORTV informerat bolaget om att de har uteslutits från utvärderingen för Eksjö med Ränneslätt med anledning av att bolaget inte hade lämnat anbud i enlighet med förfrågningsunderlaget. FORTV framförde vidare att bolagets anbudsformulär inte överensstämde med förfrågningsunderlaget vad beträffade rubrik. Enligt FORTV framgick det heller inte i övrigt att bolagets anbud avsåg både Eksjö med Ränneslätt och Skillingaryd Hagshult. Då bolaget inte hade nämnt Ränneslätt i sitt anbud, tolkade FORTV anbudet som endast gällande Skillingaryd Hagshult.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip 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).

Vidare ska en upphandlande enhet enligt LOU kännetecknas av förutsebarhet och öppenhet. För att anbudsgivarna ska ges samma förutsättningar

för anbudsgivning måste förfrågningsunderlaget vara tydligt och innehålla samtliga krav på det som upphandlas. Uppställda krav får inte frångås.

Rätten har att ta ställning till huruvida FORTV, genom att utesluta bolaget från utvärderingsfasen, har handlat i strid med LOU eller gemenskapsrätts principer.

Den i målet aktuella upphandlingen avser två olika geografiska områden – dels Eksjö garnison med Ränneslätt, dels Skillingaryd och Hagshult. Av de administrativa föreskrifterna, "Eksjö med Skillingaryd/Hagshult, Ramavtal entreprenad" framgår att anbud ska avges i överensstämmelse med översänt förfrågningsunderlag och enligt formulär till anbud. Vidare ombeds anbudsgivaren att använda bifogat anbudsformulär, alternativt utforma anbudet enligt anbudsformuläret, i syfte att säkerställa likabehandling och för att underlätta utvärdering av anbud.

Bolaget har anfört att de har avgett anbud för både Eksjö garnison med Ränneslätt samt Skillingaryd Hagshult i ett gemensamt anbudsformulär, och att det tydligt framgår av rubriksättningen i anbudet att det har avsett båda de geografiska områdena. Det faktum att bolaget i anbudets rubrik uppgett "Eksjö" kan inte tolkas på annat sätt än att bolaget avsett att lämna anbud även gällande Eksjö garnison med Ränneslätt. Vidare framgår inte av FORTV:s förfrågningsunderlag att en anbudsgivare skulle vara förhindrad att lämna anbud för båda områdena i ett gemensamt anbudsformulär.

Rätten kan inledningsvis konstatera att med hänsyn till rubriken på de administrativa föreskrifterna för i frågavarande upphandling, "Eksjö med Skillingaryd/Hagshult", kan bolaget visserligen ha haft fog för att anta att FORTV skulle uppfatta bolagets anbud såsom innefattande anbud på båda de geografiska områdena.

I målet är dock ostridigt att FORTV i sitt förfrågningsunderlag angett att, för att säkerställa likabehandling och för att underlätta utvärdering av anbud, ombeds anbudsgivaren att utforma anbudet enligt anbudsformuläret, om inte bifogat anbudsformulär används.

Aktuell upphandling omfattar två olika geografiska områden och anbud har kunnat avges för ett eller flera områden. FORTV har upprättat två separata anbudsformulär för respektive geografiskt område, benämnda "Ramavtal entreprenader Eksjö garnison med Ränneslätt" respektive "Ramavtal entreprenader Skillingaryd/Hagshult".

Rätten finner att FORTV:s upprättande av två separata anbudsformulär har ett syfte på så sätt att anbudsgivare tydligt ska kunna inge anbud på bara ett eller båda områdena. Vidare kan konstateras att då upphandlingen avser två skilda geografiska områden bör en anbudsgivare vara tydlig med att denne avser lämna anbud på båda områdena, särskilt med hänsyn till att FORTV även har upprättat separata anbudsformulär för respektive område.

Vid en sammantagen bedömning finner rätten att bolaget inte lämnat sitt anbud i enlighet med det befintliga förfrågningsunderlaget. FORTV har således rätteligen underkänt bolagets anbud. Vad bolaget har anfört föranleder inte någon annan bedömning. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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


Helena Sohl

Föredragande har varit Charlotte Jonasson.



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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,

2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1D LOU