



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 2

DOM
2019-06-05
Meddelad i Göteborg

Mål nr
5538-19

KONKURRENSVERKET	
2019-06-05	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE
Torslanda Entreprenad AB, 556106-9872

Ombud: Gunnar Jonsson

MOTPART
Kungälv kommun, 212000-1371

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

615445

SS
7

borg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

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

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Kungälv kommun (kommunen) genomför en upphandling av projektet *Kungälv resecentrum Kvarteret Korpen*, dnr KS2019/0542.

Av tilldelningsbeslut den 30 april 2019 framgår att en annan leverantör än Torslanda Entreprenad AB (bolaget) vunnit upphandlingen. Av kommunens utvärderingsrapport den 25 april 2019 framgår att bolagets anbud inte gått vidare till anbudsutvärdering, då kommunen anser att bolaget inte skickat in vissa handlingar och inte gett in miljöledningssystem och kvalitetssystem enligt AFC.221–AFC.222 i upphandlingsdokumentet.

YRKANDEN M.M.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse har gjorts genom ny anbudsutvärdering. Bolaget anför bland annat följande. Bolagets anbud borde ha gått vidare till utvärdering. Det insända anbudsformulär är komplett ifyllt och samtliga dokument som efterfrågas i upphandlingsdokumentets punkt AFB.31 har bifogats. Det framgår inte av upphandlingsdokumentet att handlingarna 10.1 och 10.2 ska bifogas till anbudet. Det är irrelevant att det i upphandlingsdokumentets punkter AFC.221 och AFC.222 anges att entreprenörens kvalitets- respektive miljöledningssystem ska redovisas i anbudet. Det framgår nämligen inte av punkten AFB.31 eller av anbudsformuläret att sådana dokument ska ges in och det är i dessa det anges vilka handlingar som ska bifogas. Bolaget kommer att lida skada på grund av det inträffade i form av kostnader för personal som skulle ha utfört arbetena men som nu blir sysslösa.

Kommun anser att ansökan ska avslås och anför bland annat följande. Bolaget diskvalificerades, eftersom det inte bifogat bilagorna ”10.1 MF_Ej

prissatt mängdförteckning” och ”10.2 Timprislista fiktiva mängder” till anbudsföreläret. Bolaget har heller inte gett in uppgifter om sina miljölednings- och kvalitetssystem. Då det dock inte klart framgår av anbudsföreläret att informationen som ska framgå av bilagorna 10.1 och 10.2 måste lämnas i separata dokument och bolaget i stället lämnat uppgifter om total anbudssumma avseende de båda posterna, ska bolaget inte diskvalificeras på grund av att man inte bifogat dessa bilagor. Att uppgifter om miljölednings- och kvalitetssystem ska bifogas anbudet framgår dock tydligt av punkterna AFC.221 och AFC.222 i upphandlingsdokumentet. I dokumentets punkt AFB.31 anges vidare bland annat att anbud som inte innehåller begärd dokumentation riskerar att förkastas. Eftersom bolaget inte gett in begärd dokumentation om miljölednings- och kvalitetssystem, var det därför korrekt att diskvalificera dess anbud. Upphandlingen har alltså genomförts i enlighet med bestämmelserna i LOU och det finns inte skäl att rätta eller göra om den.

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 lagen 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).

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll 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 (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69). Ett anbud som inte uppfyller alla obligatoriska krav ska förkastas (HFD 2016 ref. 37 I och II).

I upphandlingsdokumentets punkt *AFB.31 Anbuds form och innehåll* anges bland annat att anbud ska innehålla uppgifter enligt anbudsformulär samt att anbud som inte innehåller begärd dokumentation eller i övrigt inte följer anbudsunderlaget riskerar att förkastas. I upphandlingsdokumentets punkter *AFC.221 Kvalitetsledning* respektive *AFC.222 Miljöledning* anges att entreprenörens kvalitets- respektive miljöledningssystem ska redovisas i anbudet.

Eftersom det inte uttryckligen anges att entreprenörens kvalitets- respektive miljöledningssystem ska redovisas i upphandlingsdokumentets punkt *AFB.31 Anbuds form och innehåll* eller i anbudsformuläret, anser förvaltningsrätten att upphandlingsdokumentet i viss mån är motsägelsefullt. Även icke-optimalt utformade upphandlingsdokument får dock godtas under förutsättning att de principer som bär upp LOU och unionsrätten inte träds för när (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2002 ref. 50). Förvaltningsrätten anser att trots att upphandlingsdokumentet i viss mån är motsägelsefullt, är det klart angivet i upphandlingsdokumentets punkter *AFC.221* och *AFC.222* att entreprenörens kvalitets- respektive miljöledningssystem ska redovisas i anbudet. En normalt insatt och omsorgsfull

anbudsgivare kan av underlaget förstå vad som efterfrågas i nu aktuellt avseende och vad som behöver ges in. Bolaget har inte i sitt anbud redovisat sitt kvalitets- respektive miljöledningssystem, varför anbudet inte är komplett och rätteligen uteslutits från utvärdering. Mot den bakgrunden saknas det skäl för domstolen att uttala sig om det andra skälet för uteslutning som framgår av kommunens protokoll. Eftersom bolaget inte uteslutits från utvärdering på grund av att Kungälv kommun brutit mot någon av de grundläggande principerna för upphandling eller någon annan bestämmelse i LOU, saknas det skäl för ingripande mot upphandlingen. Ansökan ska därför avslås.

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

Karin Hartmann
Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Martin Amnell.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

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.

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.

