



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avd. 3

DOM
2020-02-14
Meddelad i Göteborg

Mål nr
770-20

Sida 1 (4)

SÖKANDE

FLA Geoprodukter AB, 556187-7357

MOTPART

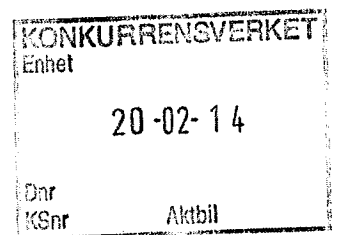
Kungälv kommun

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.



Dok.Id 669332

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	-	måndag–fredag 08:00–16:00

BAKGRUND

Kungälv kommun genomför en upphandling av bentonitmattor, dnr KS2019/1762.

Av tilldelningsbeslut den 9 januari 2020 framgår att Dahl Sverige AB (Dahl) har vunnit upphandlingen.

Det förvaltningsrätten ska pröva i detta mål är om upphandlingen är behäftad med sådana felaktigheter att det finns skäl att ingripa mot den på de grunder FLA Geoprodukter AB (FLA Geoprodukter) har anfört.

YRKANDEN M.M.

FLA Geoprodukter ansöker om överprövning och yrkar att anbudsutvärderingen ska rättas på så sätt att Dahls anbud ska förkastas. FLA Geoprodukter anför bl.a. följande. Dahls anbud uppfyller inte kraven enligt förfrågningsunderlaget. Enligt förfrågningsunderlaget ska permeabiliteten redovisas enligt standarden ASTM 5887 och vara $\leq 1,5 \times 10^{-11}$ m/s. Enligt standard skall permeabilitetstestet utföras i 35 kPa effektivt tryck (confining pressure). I databladet har Dahl villkorat sitt värde med att testet är gjort i 160 kPa effektivt tryck. Orsaken till att man använt ett högre tryck än vad som föreskrivs i standard är att man på detta sätt kunnat "godkänna" en matta i vilken man använt sämre och således billigare kvalitet på bentoniten och på det viset skaffat sig en konkurrensfördel mot seriösa leverantörer som offererar produkter som uppfyller de ställda kraven enligt standard. Dahl har försökt vilseleda Kungälv kommun genom att ange ett värde som uppmätts i högre tryck än vad som är tillåtet enligt standard och på detta vis kunnat använda sig av sämre bentonitkvalitet än vad som behövs.

*Kungälv*s kommun anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Upphandlingen avser ett ramavtal och enligt förfrågningsunderlaget kommer avtal att ingås med en anbudsgivare. Dahl antogs som leverantör efter utvärdering, då tre bud utvärderades. Vid utvärderingen kom ViaCon AB på andra plats och FLA Geoprodukter på tredje plats. Om förvaltningsrätten rättar upphandlingen på ett sådant sätt som FLA Geoprodukter begär kommer bolaget ändå inte att kunna antas som leverantör eftersom ViaCon AB i ett sådant fall kommer att antas som leverantör. De påstådda bristerna innebär alltså inte att FLA Geoprodukter har lidit eller kunnat lida någon skada, vilket är en förutsättning enligt LOU. För den del förvaltningsrätten bedömer att FLA Geoprodukter har lidit eller kunnat lida skada vill Kungälv kommun anföra följande. Enligt den kravspecifikation som ställts upp i förfrågningsunderlaget punkt 3.1. ska bentonitmattan, vad avser permeabilitet, vara testad i enlighet med standarden ASTM D5887. Dahl har i sitt anbud beskrivit att den bentonitmatta som erbjudits har testats i enlighet med denna standard, vilket framgår av Dahls produktblad. Utifrån informationen i anbudet fanns det inte något som tydde på att den bentonitmatta Dahl erbjudit inte uppfyllde kraven i förfrågningsunderlaget och därmed inte heller skäl för kommunen att diskvalificera Dahls anbud.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

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 (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Enligt den kravspecifikation som ställts upp i förfrågningsunderlaget punkt 3.1. ska bentonitmattan vara testad i enlighet med standarden ASTM D5887. Kravet ska styrkas genom att produktblad bifogas anbudet. Av Dahls anbud framgår att offererad produkt har testats i enlighet med ASTM D5887. Det har inte kommit fram att det funnits anledning för Kungälv kommun att misstänka att Dahl lämnat oriktiga uppgifter i sitt anbud.

Sammantaget anser förvaltningsrätten att det inte har kommit fram skäl att ingripa mot upphandlingen på de grunder som FLA Geoprodukter har anfört. Ansökan om överprövning ska således avslås.

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

Susanne Nilsson
Chefsrådman

Föredragande jurist i målet har varit Sandra Andersson.



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 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.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.