



SÖKANDE

Elektrotjänst i Katrineholm AB, 556209-6486

MOTPARTER

1. Flens Bostads AB, 556154-4866
2. Flens kommun, 212000-0332
3. Flens Kommunfastigheter AB, 556823-9288
4. Unika bruket AB, 556737-1231

KONKURRENSVERKET	
2019-10-15	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Flens Bostads AB genomför för egen räkning och som ombud för Flens kommun, Flens Kommunfastigheter AB och Unika bruket AB upphandlingen *Årsavtal – Elarbeten*, dnr UPPH/2019:63, som öppet förfarande enligt LOU. Tilldelning sker till det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet utifrån grunden bästa förhållande mellan pris och kvalitet. Utvärderingskriterier utöver pris, som viktas med 80 procent, är anbudsgivarens kvalitetsarbete och arbetsgivarens miljöarbete, som viktas med 10 procent vardera. De upphandlande myndigheterna benämns härafter som Beställarna. Beställarna meddelade den 4 september 2019 ett tilldelningsbeslut enligt vilket andra leverantörer än Elektrotjänst i Katrineholm AB (Elektrotjänst) tilldelades kontrakt i upphandlingen. Av utvärderingsrapport till beslutet framgår att Elektrotjänst erhöll noll poäng i utvärderingen av kvalitets- respektive miljöarbete eftersom bolaget inte hade lämnat in redovisningar avseende dessa.

Dok.Id 394801

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00
E-post: forvaltningsratten@linkoping.dom.se
www.forvaltningsratten@linkoping.domstol.se

Telefax

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

Elektrotjänst ansöker om överprövning av upphandlingen och anför följande. I anbudsformuläret på sidan 7 begär Beställarna att beskrivningar av kvalitet respektive miljö enligt AFB.52 ska bifogas. Koden AFB.52 saknas i Administrativa föreskrifter. I sitt anbud har Elektrotjänst noterat att AFB.52 saknas och då har inte heller bifogat några sådana uppgifter i anbudet eftersom det inte framgår vad man vill ha för dokument och hur utvärderingen av posterna skulle ske. Beställarna har vid utvärderingen poängsatt kvalitet respektive miljö till noll poäng för Elektrotjänst. Det beskrivna innebär en brist på uppgifter i upphandlingsdokumenten och att man ska behandla samtliga anbudsgivare lika i anbudsutvärderingen och inte gynna vissa. Fel har således begåtts i upphandlingen och den bör förkastas i sin helhet.

Beställarna bestrider bifall till ansökan och anför följande. Elektrotjänst hänvisar till anbudsformuläret och till att punkten AFB.52 saknas i Administrativa föreskrifter. Detta är korrekt och ett misstag av Beställarna men däremot anges i punkten AFB.53 att uppgifter om kvalitets- och miljöarbetet ska lämnas. Som anbudsgivare kan man inte bara läsa anbudsformuläret och utgå från att alla uppgifter som ska lämnas framgår där, man måste också läsa övriga handlingar och i punkten AFB.53 framgår klart vilka uppgifter om kvalitet- och miljöarbetet som ska lämnas om man vill att Beställarna ska kunna bedöma och värdera dessa. Till saken hör också att övriga fyra anbudsgivare inte haft några problem med att lämna uppgifter enligt punkten AFB.53 trots misstaget i anbudsformuläret. Dessutom lämnade Elektrotjänst vid förra upphandlingen 2015 uppgifter om kvalitets- och miljöarbetet och utvärderingen är gjord på exakt samma sätt denna gång. Avslutningsvis kan man också anföra att om Elektrotjänst hade svårt att tolka vad som skulle lämnas så borde man i enlighet med sida 2 i Administrativa föreskrifter ha framfört detta till de upphandlande myndigheterna.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandlande myndighet är fri att bestämma hur upphandlingsdokumenten i en upphandling ska utformas samt kriterierna för tilldelning av kontrakt så länge de gemenskapsrättsliga principerna iakttas.

Beställarna tilldelade Elektrotjänst noll poäng i utvärderingen av kvalitets- respektive miljöarbete med motiveringen att Bolaget inte hade lämnat in redovisningar avseende dessa utvärderingskriterier.

Det är i målet klarlagt att det i anbudsformuläret i upphandlingen under rubriken *Uppgifter för utvärdering* anges att beskrivning av kvalitet respektive miljö ska bifogas enligt punkten AFB.52 i Administrativa föreskrifter samt att en sådan punkt inte finns i angivet upphandlingsdokument.

Beställarna, som vidgår att punkten AFB.52 saknas i Administrativa föreskrifter, gör gällande att Elektrotjänst och övriga anbudsgivare, trots detta, har kunnat utläsa att uppgifter om kvalitets- och miljöarbetet ska lämnas för att Beställarna ska kunna bedöma och värdera dessa eftersom detta anges i punkten AFB.53 i Administrativa föreskrifter.

Av punkten AFB.53 *Värderingsgrunder vid prövning av anbud* framgår, såvitt här är aktuellt, följande.

Utvärderingskriterier (i rangordning) är:

Vikt 80 % Pris

[...]

Vikt 10 % Kvalitet

Utvärdering görs av anbudsgivarens kvalitetsarbete enligt inskickade handlingar. Högsta poäng är 5. Poäng erhålls enligt nedan:

[...]

För att kunna utvärdera ovanstående bifogas:

- *Beskrivning av nuvarande egenkontroll, kvalitetssäkring, certifikat etc. enligt ovan*

Vikt 10 % Miljö

Utvärdering görs av anbudsgivarens miljöarbete enligt inskickade handlingar. Högsta poäng är 5. Poäng erhålls enligt nedan:

[...]

För att kunna utvärdera ovanstående bifogas:

- *Beskrivning av miljöarbetet, -system, miljösäkring, certifikat etc. enligt ovan.*

För att utvärdera de olika ovanstående kriterierna bör anbudsgivaren bifoga:

- *Pris i enlighet med anbudsformulär*
- *Beskrivning av kvalitetsarbetet*
- *Beskrivning av miljöarbete*

Förvaltningsrätten konstaterar att det genom punkten AFB.53 klart och tydligt framgår att två av de utvärderingskriterier som gäller för upphandlingen är kvalitet och miljö och att för utvärdering av dessa ska anbudsgivarna bifoga sådana beskrivningar som anges i den aktuella punkten.

Utifrån konstaterandet enligt ovan samt den rubrik som föregår texten i anbudsformuläret med en felaktig hänvisning till punkten AFB.52, nämligen *Uppgifter för utvärdering*, som klart överensstämmer med de uppgifter som finns i punkten AFB.53, finner förvaltningsrätten att det för en rimligt informerad och normalt omsorgsfull anbudsgivare måste ha stått klart att de beskrivningar som skulle lämnas enligt anbudsformuläret var de beskrivningar som erfordrats enligt punkten AFB.53. Att Beställarnas felskrivning skulle innebära att visa anbudsgivare gynnats i upphandlingen har inte påvisats i målet.

I målet är ostridigt att Elektrotjänsts anbud inte innehöll efterfrågade beskrivningar enligt punkten AFB.53. Beställarna har således haft fog för sitt beslut att inte tilldela bolaget några poäng beträffande utvärderingskriterierna kvalitet och miljö. Grund för att besluta om ingripande enligt 20 kap.

6 § LOU med anledning av det Elektrotjänst anförts saknas därmed. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Tomas Kjellgren
Rådman

Målet har föredragits av föredragande juristen Stefka Bokmark.



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 nyårsafton, 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.

