



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I LINKÖPING**  
Enhet 2

**DOM**  
2013-06-25  
Meddelad i  
Linköping

Mål nr  
3757-13

**SÖKANDE**

Högstad Produktion AB, 556555-9803  
Importgatan 20  
602 28 Norrköping

**MOTPART**

Norrköpings kommun  
Rådhuset  
601 81 Norrköping

**Ombud:**

Alvar Adelman  
AB Byggkoordinator  
Box 2143  
600 02 Norrköping

**SAKEN**

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

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2013-06-26	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 125957

**Postadress**  
Box 406  
581 04 Linköping

**Besöksadress**  
Brigadgatan 3

**Telefon**  
013-25 11 00

**E-post:**  
forvaltningsrattenilinkoping@dom.se

**Telefax**  
013-25 11 40

**Expeditionstid**  
måndag – fredag  
08:00-16:00

**YRKANDEN M.M.**

Norrköpings kommun genomför en upphandling avseende skötselavtal för Arkösunds hamnområde. Enligt inkomna handlingar ligger upphandlingen under tröskelvärdet och sker genom förenklat förfarande. Av tilldelningsbeslut meddelat den 21 maj 2013 framgår att avtal kommer att tecknas med Online Ventures Europé AB (Online Ventures).

Högstad Produktion AB (Högstad) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse vidtagits, innebärande att utvärderingen görs om efter att anbud från Online Ventures har förkastats. I andra hand yrkas att upphandlingen ska avbrytas och göras om.

Norrköpings kommun yrkar att ansökan ska avslås.

**VAD PARTERNA ANFÖRT**

*Högstad*

Online Ventures har i anbudet lämnat två anbudssummor där man hänvisat till att ”vissa delar läggs ut på entreprenad respektive köps in”. Online Ventures har därmed inte lämnat ett begärt fast pris utan har reserverat sig. Anbudet är med den skrivningen inte transparent och ger företaget utrymme att extrafakturera respektive undgå att utföra arbetsuppgifter. Anbudet är därmed orent. Online Ventures har dessutom räknat upp ungefär hälften av de arbetsuppgifter som ingår i uppdraget och utelämnat resterande, vilket inte är ett förtydligande utan endast förvirrande.

Enligt anbudsförfrågan får beställning/kontrakt inte överlåtas. Detta innebär att en underentreprenör inte kan utföra någon beställning såsom Online Ventures skriver att de ska göra.

Eftersom Online Ventures oriktiga anbud har hamnat överst på kvalificeringslistan har Högstad blivit tvåa. Högstad lider därmed skada om Online Ventures anbud inte diskvalificeras.

*Norrköpings kommun*

Alternativ anbudssumma har inte behandlats. Något förbud mot att lämna alternativa priser finns inte i förfrågningsunderlaget. Online Ventures anbudstext "Observera att i ovan fasta priser ingår även" anger tydligt att även inte nämnda arbeten ingår. Det är bara ett förtydligande. Beställning kommer att upprättas och gälla som kontrakt. Något förbud mot att vissa arbeten utföres av underentreprenör finns inte.

**SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndighet 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.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt lagens 16 kap. 6 § besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

I rättsfallet RÅ 2002 ref. 50 har Högsta förvaltningsdomstolen fastslagit att de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och unionsrätten inte träds för när. Vidare anför-

de domstolen att LOU inte ger närmare besked om hur ett förfrågningsunderlag ska vara utformat eller hur en utvärderingsmodell ska vara konstruerad. I det i den dåvarande lagtexten formulerade kravet på affärsmässighet får anses ligga att ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande enheten tillmäter betydelse vid upphandlingen och att en utvärderingsmodell ska vara så utformad att den är ägnad att leda till ett rättvisande resultat, d.v.s. att det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt antas.

I mål om offentlig upphandling 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 (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

#### *Förvaltningsrättens bedömning*

Högstad har gjort gällande att Online Ventures har lämnat ett orent anbud genom att inte ange fast pris och skapat möjlighet att extrafakturera. Bolaget har även gjort gällande att Online Ventures inte kan överlåta kontraktet åt en underentreprenör.

Av förfrågningsunderlaget (AFB.31) framgår bl.a. att anbudet ska innehålla ett fast pris. Vidare ska anbudet innehålla timpris för yrkesarbetare innehållande alla kostnader inklusive entreprenörarvode samt entreprenörarvode på material och ev. underentreprenörer. Värderingsgrunder vid anbudsprövningen anges i AFB.52. Förvaltningsrätten finner att Online Ventures i sitt anbud har angett ett fast pris för de i förfrågningsunderlaget efterfrågade tjänsterna och att Online Ventures därmed inte har lämnat ett anbud som strider mot förfrågningsunderlaget.

Av förfrågningsunderlaget (AFD.11) framgår bland annat att beställning/kontrakt inte får överlåtas. Av Online Ventures anbud framgår att de eventuellt kommer att låta underentreprenörer sköta en del av arbetet. Förvaltningsrätten noterar att det inte är samma sak att överlåta ett kontrakt som att låta underentreprenörer utföra arbetet. Även om en underentreprenör utför arbetet, är det Online Ventures som ansvarar för att beställningen/kontraktet uppfylls. Möjligheten att anlita underentreprenörer är något som kommunen accepterar i upphandlingen, se AFB.31. Förfarande strider således inte mot förfrågningsunderlaget.

Mot bakgrund av ovanstående finner förvaltningsrätten att vad Högstad anfört inte ger stöd för att den upphandlande myndigheten skulle ha agerat på ett felaktigt sätt och brutit mot de grundläggande principerna i LOU eller någon annan bestämmelse i lagen. Ansökan ska därmed avslås.

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



Mats Edsgården

Föredragande har varit Johanna Blom.



# 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