



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

Enhet 2

DOM
2016-05-31
Meddelad i
Uppsala

Mål nr
405-16 E

SÖKANDE

TK Fönsterbyte AB, 556693-2827
Bögatan32
412 72 Göteborg

MOTPART

Knivstabostäder AB, 556637-3444
741 75 Knivsta

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2016-06-01	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Knivstabostäder AB (Knivstabostäder) har genomfört en upphandling benämnd "Byte av fönster", dnr KBOS-2015/2. Knivstabostäder har fattat tilldelningsbeslut och antagit anbudet från ThermoGaia AB.

TK Fönsterbyte AB (bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den görs om. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande.

I förfrågningsunderlaget anges att fönsterbyten ska ske i området Tallbacken som har sitt säte i Knivsta. I förfrågningsunderlaget hänvisas även till en

Dok.Id 178223

Postadress Box 1853 751 48 Uppsala	Besöksadress Kungsgatan 49	Telefon 018-431 63 00 E-post: forvaltningsratteni uppsala@dom.se www.forvaltningsratteni uppsala.domstol.se	Telefax 018-10 00 34	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
---	--------------------------------------	---	--------------------------------	---

bifogad tidsplan, men där är utöver området Tallbacken andra hyresfastigheter medtagna, Centralvägen 2 och Centralvägen 4 A-B i Särsta.

Förfrågningsunderlaget är bristfälligt på grund av motstridiga uppgifter om vilka fastigheter som fönsterbytet avser. Förfrågningsunderlaget är otydligt och vilseledande vilket leder till konkurrens på olika villkor. Vissa i upphandlingen deltagande entreprenörer har räknat med samtliga fastigheter enligt tidsplanen, andra inte.

Bolaget har räknat med samtliga fastigheter enligt tidsplanen och tagit med Centralvägen 2 och Centralvägen 4 A-B i anbudet och därmed landat högre än konkurrenterna. Bolagets anbud landade på 5 185 000 kr medan vinnande anbud, som inte räknade med Centralvägen 2 och Centralvägen 4 A-B, landade på 3 990 000 kr. Andra företag har också endast tagit med Tallbacken i sitt anbud.

Den tidsplan som Knivstabostäder bifogat sitt svar i målet är inget som bolaget tagit del av. Datumet för denna tidsplan är den 19 januari 2016, men anbudstidens utgång var den 13 januari 2016. Alltså är denna tidsplan inget anbudsgivarna kunnat ta del av.

I förfrågningsunderlaget anges att vid beräkning av anbud ska beställarens tidsplan användas. Angivet färdigställandedatum för hela entreprenaden är den 30 september 2016. I tidsplanen anges att då också Centralvägen 4 A-B ska vara färdigställd. Det framgår ingenstans i förfrågningsunderlaget att det är två projekt. I förfrågningsunderlaget anges vidare att anbudet ska omfatta hela uppdraget. Observera att det står "hela uppdraget". Knivstabostäders representant har dessutom med anledning av bolagets fråga i svar den 26 januari 2016 angett att entreprenören ska använda sig av beställarens tidsplan i beräkning av totalentreprenaden och att tidsplanen anger vilka fastigheter som ingår i totalentreprenaden.

Knivstabostäder bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande.

Knivstabostäder har inte brutit mot LOU och dess grundläggande principer. Knivstabostäders utvärdering av inkomna anbud har varit korrekt och har följt förfrågningsunderlagets uppställda förutsättningar och samtliga anbudsgivare har behandlats lika. Förfrågningsunderlaget har vidare varit tillräckligt tydligt och således uppfyllt kravet på öppenhet.

I förfrågningsunderlaget framgår det tydligt vilka fastigheter som avses med denna förfrågan. Notera att förfrågningsunderlaget innehåller inga kalkylerbara handlingar utöver området i Tallbacken. Fönsterbyte på Centralvägen i området Särsta kommer i en egen upphandling.

Av åtta anbudsgivare var det endast en anbudsgivare som missuppfattat och antagit att fler fastigheter än nämnda i området Tallbacken var inkluderade i upphandlingen. Bolaget har haft möjlighet att ställa frågor skriftligen med hänsyn till oklarheter i upphandlingen eller förfrågningsunderlaget. Bolaget har inte haft några kalkyleringsbara handlingar för Centralvägen i området Särsta eller deltagit under visning av fastigheterna i området Tallbacken, då bolaget ansåg sig ha tillräcklig information från tidigare fönsterbyte, som utfördes 2013 i Hus A, i området Tallbacken.

Den bifogade tidsplanen är ett utsnitt ur Knivstabostäders Bo Kvar-modell, som omfattar Knivstabostäders produktionsplan för fönsterbyte under hela 2016, där det framgår tydligt att det är två separata projekt (upphandlingar). Knivstabostäders huvudtidsplan för Bo Kvar-modellen visar vad produktionsplanen för 2016 består av. Huvudtidsplanen är ämnad för hyresgäster och samrådsgruppen. Underlaget som anbudsgivarna ska kalkylera på innefattar ritningar på Tallbacken hus B-E och utsnittet ur tidsplanen där de aktuella fastigheterna på Tallbacken anges.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrätten ska ta ställning till om det finns skäl att enligt LOU ingripa mot Knivstabostäders upphandling med anledning av vad bolaget anfört.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska en upphandlande myndighet behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. I 16 kap. 6 § LOU anges 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.

Transparensprincipen innebär att det i varje enskilt fall måste bedömas om en upphandling har genomförts tillräckligt öppet och förutsebart för rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer (EU-domstolens avgörande C-19/00, Siac Construction).

Förvaltningsrätten konstaterar att det i förfrågningsunderlaget tydligt angetts att byte av fönster äger rum i området Tallbacken i Knivsta. Utgångspunkten för en normalt omsorgsfull leverantör måste vara att det är denna angivelse som gäller. Dessutom tillkommer att det i förfrågningsunderlaget inte förekommit kalkylerbara handlingar för adresser utanför området Tallbacken. Knivstabostäder har också genomfört en visning av fastigheterna i Tallbacken. Rätten anser inte att det faktum att anbudsgivaren haft en tidsplan att förhålla sig till, där även andra uppdrag har angetts, gett fog för att beräkna anbudet efter andra områden, såsom Centralvägen i Särsta. Enligt förvaltningsrättens bedömning har det inte framkommit något i målet som visar att anbudsgivarna haft anledning att utgå från att förfrågningsunderlagets

hänvisning till tidsplanen syftat till att utöka upphandlingens omfattning i förhållande till vad som i övrigt angetts. Även om parterna synes vara oense om vilken tidsplan som anbudsgivarna tagit del av framgår det tydligt att Centralvägen tillhör Särsta. Beträffande det svar från Knivstabostädens representant som bolaget fick den 26 januari 2016 har det lämnats efter tilldelningsbeslutet och har således inte kunnat påverka bolagets anbudsgivning. Även om svaret i sig har kunnat leda till missförstånd påverkar det således inte förvaltningsrättens bedömning.

Förvaltningsrätten finner mot denna bakgrund att bolaget inte visat att upphandlingen brustit i transparens eller på annat sätt varit i strid med LOU på sätt som det kunnat lida skada av. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Klas Innerstedt

rådman

Målet har handlagts av föredraganden Carl Martin Gölstam.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm.

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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nå för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.
2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

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.