



SÖKANDE

Älö Trä Vimmerby AB, 556754-1957

MOTPART

Kävlinge kommun

Ombud

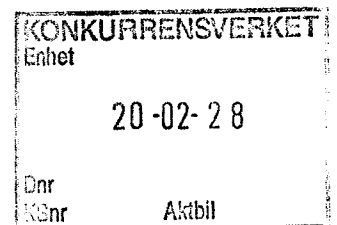
Advokaten Annika Andersson och biträdande juristen Linnea Aronson
Advokatfirman Lindahl KB

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Älö Trä Vimmerby AB:s ansökan och beslutar att upphandlingen ska göras om.



BAKGRUND

Kävlinge kommun genomför en upphandling avseende stugor till Barsebäckstrand. Upphandlingen genomförs, enligt punkten 1.2.2 i upphandlingsdokumenten, i enlighet med reglerna om konkurrenspräglad dialog i LOU. Efter prövning av inkomna preliminära anbud har Kävlings kommun beslutat att föra dialog med Aedes AB, Extrahuset Sweden AB och LaRa Hus AB. Efter genomförda dialoger har dessa tre anbudsgivare getts möjlighet att inkomma med slutliga anbud. De har därefter tilldelats kontrakt i upphandlingen.

Anbudet från Älö Trä Vimmerby AB förkastades vid prövningen av preliminära anbud då det enligt Kävlings kommun inte uppfyllde kraven i punkterna 3.1.1 – 3.1.3 samt 3.2.5 i upphandlingsdokumenten.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Älö Trä Vimmerby AB (Älö Trä) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska rättas. Älö Trä anför bl.a. följande.

Enligt Kävlings kommun har Älö Trä inte visat att man följer punkterna 3.1.1 – 3.1.3 i upphandlingsdokumenten. Det framgår dock inte någonstans att man ska redovisa en särskild skrivelse att kraven är uppfyllda. Utifrån hur exempelvis punkten 3.2.5 i upphandlingsdokumenten är utformad kan det även ifrågasättas om kommunen följt principen om transparens. Vidare uppfyller Älö Träs anbud de krav som presenterades på dialogmöte samt funktionskravet i upphandlingsdokumenten. Anbuderna från Aedes AB, Extrahuset Sweden AB och LaRa Hus AB uppfyller dock inte samtliga krav. Upphandlingen har inte genomförts som en konkurrenspräglad dialog.

Älö Trä kan komma att lida skada om anbudsgivare som får avtalet inte uppfyller ställda krav.

Kävlinge kommun anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Syftet med upphandlingen har varit att anskaffa 14 – 22 campingstugor. Det har varit av stor vikt att campingstugornas karaktär och utseende medför att de passar bra in i den aktuella miljön. Kommunen har härvid beaktat två olika parametrar som båda präglar det berörda området. Den första parametern är badhotellet som ursprungligen är byggt på slutet av 1920-talet och som sedermera har renoverats med bibehållet utseende och karaktär. Den andra parametern är de skyddade naturvärden som finns i anslutning till Barsebäckstrands camping och som utgör ett s.k. Natura 2000-område. Det är av stor vikt att campingstugorna som upphandlas till sitt utseende återspeglar dessa två parametrar vad gäller exempelvis materialval och utformning. Att detta krav har varit avgörande för att kunna tilldelas kontrakt har framgått såväl av upphandlingsdokumenten som genom aktörsdialogen.

Grund för förkastande av Älö Träs anbud har förelegat avseende flertalet punkter. Det främsta anledningen till att anbudet har förkastats har varit att de campingstugor som bolaget har offererat inte uppfyller det gestaltningskrav som kommunen har uppställt i funktionskrav nummer 5 i punkten 3.2 i upphandlingsdokumenten. Älö Träs offererade stugor visar att bolaget saknar kunskap om den unika platsen där stugorna ska placeras. Bland annat har Älö Trä angett i sitt anbud att bolaget avser att bekläda fasaden på stugorna med högtryckslaminat fasadskivor, vilket är ett onaturligt material som överhuvudtaget inte skulle smälta in i omgivningen. Dessutom konstateras att tillförandet av onaturliga material på den aktuella platsen, som inte heller är möjligt att underhålla, strider mot de långsiktiga globala målen och de nationella och regionala miljömålen. Vidare bestrider kommunen att anbuderna från Aedes AB, Extrahuset Sweden AB och LaRa Hus AB inte uppfyller samtliga krav i upphandlingsdokumenten. Det framgår uttryckligen av

upphandlingsdokumenten att förfarandet för upphandlingen är konkurrenspräglad dialog.

Älö Trä har inte visat att bolaget har lidit skada eller kan komma att lida skada.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Enligt 20 kap. 4 och 6 §§ LOU kan förvaltningsrätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först efter rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis anser förvaltningsrätten inte att det har framkommit annat än att aktuell upphandling genomförs i enlighet med reglerna om konkurrenspräglad dialog i LOU.

Vid överprövning av en upphandling är förvaltningsrätten inte bunden av sökandens yrkanden, utan ska bedöma vilket ingripande enligt LOU de omständigheter som sökanden åberopar ska föranleda. I första hand prövas i regel omständigheter som vid ett bifall skulle leda till att upphandlingen ska

göras om. Älö Trä har gjort gällande att upphandlingsdokumenten strider mot transparensprincipen.

De grundläggande principerna om likabehandling och transparens innefattar ett krav på att upphandlingsdokumenten ska vara så klara och tydligt utformade att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande myndigheten tillmäter betydelse vid upphandlingen. Upphandlingsdokumenten ska vara utformade på ett sådant sätt att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer kan tolka informationen på samma sätt. Den upphandlande myndighetens krav ska ha angivits på ett sätt som är tillräckligt för att en leverantör med utgångspunkt i upphandlingsdokumenten ska kunna skapa sig en bild av möjligheterna att lägga ett konkurrenskraftigt anbud.

Av punkten 3.1, Krav på aktör, i upphandlingsdokumenten framgår följande. Kävlinge kommun ställer följande grundläggande krav på anbudsgivande aktör:

1. Beaktar Nationella miljömålen och Sveriges arbete för att uppfylla de globala hållbarhetsmålen och 2030-agendan.
2. Villig till samverkan, samarbete och samskapande av affärsmöjligheter med andra aktörer. Aktören arbetar aktivt för att göra värdegrunden levande.
3. Garanterar en god arbetsmiljö eller skäligen anställningsvillkor.

Förvaltningsrätten bedömer att kraven i punkten 3.1 har en mycket generell och godtycklig utformning. Det preciseras t.ex. inte vad som krävs för att kraven ska anses uppfyllda. Inte heller framgår det hur en leverantör ska visa att denne uppfyller kraven. Enligt förvaltningsrättens mening är det aktuella kravet utformat på ett sådant sätt att informationen kan tolkas olika av alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla leverantörer. Kravet är således inte förenligt med de grundläggande principerna om likabehandling

och transparens. Skäl för ingripande mot upphandlingen föreligger således redan på denna grund.

Till följd av bristerna i upphandlingsdokumenten får Älö Trä, som lämnat anbud i upphandlingen och förkastats med stöd av bl.a. att anbudet inte uppfyllt kraven i aktuell punkt, anses ha lidit eller riskerat att lida skada. Eftersom bristerna är hänförliga till upphandlingens konkurrensuppsökande skede ska upphandlingen göras om.

Vid denna utgång saknas anledning att pröva om det som Älö Trä i övrigt anfört utgör skäl för att ingripa mot upphandlingen.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Bertil Idarsson

Marie Nilsson har föredragit målet.



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.