



SÖKANDE

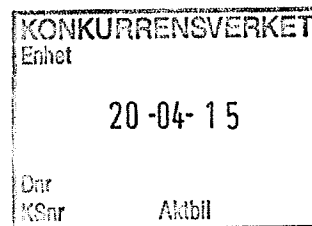
Skeie Seating AS, 913369-947

MOTPART

Umeå universitet

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Umeå universitet (UmU) har infordrat anbud avseende Möbler till hörsalar i Lindellhallen (dnr FS 2.1.2-2073-19). Upphandlingen genomförs med öppet förfarande.

Fyra anbud har inkommit i upphandlingen. UmU har beslutat att anta det anbud som lämnats av Adept Collection AB och anbudet från Balzar Beskow AB har rangordnats som nummer två. De två övriga inkomna anbuden har diskvalificerats, bl.a. anbudet från Skeie Seating AS som diskvalificerats med följande motivering: Föreskrivet träslag i ek är ersatt med björk eller bok, skrivskivans massiva kantlister är ersatt med lackad mdf.

Skeie Seating AS (Skeie) ansöker i förvaltningsrätten om överprövning av upphandlingen.

UmU motsätter sig bifall till ansökan.

PARTERNAS ANFÖRANDEN

Skeie anför bl.a. följande.

Tilldelningsbeslutet bör ändras till deras fördel och de tilldelas uppdraget. Det vinnande anbudet från Adept Collection bör förkastas på grund av fel inlämnat anbud.

Diskvalificeringen av Skeies anbud är gjord på felaktiga grunder. I tilldelningsbeslutet anges att produkten inte har föreskrivet träslag ek. Efter att de förklarat saken i e-postmeddelande den 28 januari får Skeie medhåll från den person som är ansvarig/kontaktperson för upphandlingen. Hon ska meddela de andra anbudsgivarna om beslutet när Skeie får besked om att anbudet fortfarande inte kan godkännas på grund av att pris lämnats på ett felaktigt sätt. Denna information har de inte fått tidigare.

UmU hänvisar i förvaltningsrätten till dokumentet ”E-techspec Skeie Akademi”. Det är en generell produktbeskrivning som beskriver den tekniska uppbyggnaden av stolen. I Skeies anbuds-brev beskrivs stol och bord som ska levereras i just denna upphandling.

UmU anför bl.a. följande.

Diskvalificeringen av Skeies anbud är korrekt eftersom anbudet innehåller avvikelser från vad som krävts dels rörande träslag i hörsalsstolarnas trädetaljer, dels rörande utförandet gällande de fällbara skrivskivornas kantlist. Kraven i dessa delar har varit s.k. obligatoriska krav/ska-krav och det har således inte funnits något utrymme att frångå dessa. I och med att Skeies anbud brister i förhållande till obligatoriska krav har UmU inte kunnat göra på annat sätt än att diskvalificera anbudet. Detta följer av likabehandlingsprincipen i 4 kap. 1 § LOU. UmU är av uppfattningen att förvaltningsrätten – redan på den grunden – har att avslå Skeies ansökan. Skeies invändning avseende egna och övriga anbudsgivares lämnade priser saknar därmed betydelse och ska därför inte prövas av förvaltningsrätten.

Som ett obligatoriskt krav/ska-krav har beträffande samtliga i upphandlingen ingående hörsalsstolar angetts att ”alla trädetaljer ska vara i ek med matt lack”. Som ett annat obligatoriskt krav har beträffande de skrivskivor som ingår i upphandlingen angetts att de ska ha ”sidor med massiva kantlister i ek”.

I Skeies anbud anges att offererad stolsmodell är Skeie Akademi. I den i anbudet ingående produktbeskrivningen för aktuell stolsmodell anges att ryggens baksida utgörs av lackad björk- eller bokfanér och att skrivskivornas kantlister är i lackad MDF, se dokumentet ”E-Techspec Skeie Akademi” i bolagets anbud. De offererade stolarnas samt skrivskivornas utförande avviker således i ett par avseenden tydligt från vad som i upphandlingen angivits

vara obligatoriskt beträffande utförandet. Den allmänt hållna skrivning som Skeie hänvisar till i sin mejlkorrespondens med ansvarig upphandlare kan inte anses läka anbudets brister i nu angivna avseenden. UmU har inte heller haft någon skyldighet att låta Skeie komplettera eller förtydliga sitt anbud vad gäller de brister som påpekats ovan och som utgjort grunden för att diskvalificera anbudet. Detta är också något som tydliggjorts i den anbudsinsbjudan som ingått som ett av upphandlingens annonserade dokument. Därav framgår även att endast de anbud som uppfyller samtliga ska-krav kommer att gå vidare till utvärdering, något som också får anses vara allmänt vedertaget inom upphandlingsrätten.

Av den mejlkorrespondens, mellan ansvarig upphandlare och Skeie, som bifogats till bolagets ansökan om överprövning går det inte att dra slutsatsen att UmU ändrat tilldelningsbeslutet av den 27 januari. Anledningen till att upphandlaren alls berört prisfrågan har varit för att påvisa ytterligare en brist i anbudet. I och med att denna brist är hänförlig till utvärderingen av anbudet har den inte omnämnts i det utvärderingsprotokoll som är bilagt tilldelningsbeslutet. I de fall det förekommer att UmU beslutar att ändra ett tilldelningsbeslut skickas en underrättelse till anbudsgivarna om att så skett, enligt vad som följer av 12 kap. 12 § LOU. Något sådant ändrat tilldelningsbeslut har inte kommunicerats i upphandlingen, vilket ytterligare belägger UmU:s påstående att tilldelningsbeslutet aldrig ändrats i något avseende.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Upphandlande myndigheter ska 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. (4 kap. 1 § LOU)

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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. (20 kap. 6 § LOU)

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av likabehandlingsprincipen följer att en upphandlande myndighet inte kan efterge eller bortse från skall-krav som uppställts i förfrågningsunderlaget. Anbud måste således uppfylla samtliga obligatoriska krav som ställts upp i förfrågningsunderlaget. Högsta förvaltningsdomstolen har i avgöranden den 20 maj 2016 (HFD 2016 ref. 37 I och II) också gett uttryck för ett strikt upprätthållande av uppställda obligatoriska krav. I nämnda avgöranden uttalar domstolen bl.a. följande:

”I en upphandling utgör förfrågningsunderlaget en central del av förfarandet. En förutsättning för att underlaget ska kunna fylla sin konkurrensuppsökande funktion är att potentiella leverantörer kan vara säkra på att de obligatoriska krav som ställs i underlaget upprätthålls under hela förfarandet.

En upphandlande myndighet måste därför redan vid framställandet av förfrågningsunderlaget se till att de krav som ställs är proportionerliga i förhållande till föremålet med upphandlingen på så sätt att kraven är adekvata och relevanta och inte går utöver vad som rimligen bör krävas av den som vill lämna ett anbud.

När en upphandlande myndighet har kommit fram till att en viss uppgift eller ett visst bevis måste finnas i anbudet och därför ställt ett obligatoriskt krav ska potentiella leverantörer kunna utgå ifrån att kravet är så viktigt att den som anser sig inte kunna, eller inte vilja, uppfylla kravet avstår från att lämna ett anbud.”

Skeie menar bl.a. att diskvalificeringen av deras anbud är felaktig.

I upphandlingsdokumentet Ska-krav anges i krav 1.1 att ”Anbud skall vara avgivet enligt kraven på utförande enligt ritningar och beskrivningar i förfrågningsunderlagen bilagor. Anbudet ska gälla fullt färdiga prestationer”.

I bilaga Mängdförteckning Paket 10 anges beträffande Hörsalsstolar hörsal A - D att "Alla trädetaljer ska vara i ek med matt lack" samt fällbar skrivskiva ha "Sidor med massiva kantlister i ek"

Förvaltningsrätten noterar att det av den till Skeies anbud bifogade produktbeskrivningen avseende offererad stol Skeie Akademi bl.a. framgår att stolens skrivskiva inte har sidor med massiva kantlister i ek. Vidare anges i produktbeskrivningen att ryggens baksida utgörs av lackad björk- eller bokfanér. I den i anbudet allmänna informationen om stolsmodellen anges, såvitt nu är av intresse, endast att armstöd är i ek med matt lack. Vad som framkommit i målet visar enligt förvaltningsrättens mening inte annat än att UmU haft fog för att diskvalificera anbudet på grund av bristande överensstämmelse med obligatoriska krav avseende offererad stols trädetaljer och skrivskiva.

Vad som förts fram om att UmU genom e-postkonversation efter att tilldelningsbeslut meddelats godtagit den offererade stolen föranleder inte någon annan bedömning. Något nytt tilldelningsbeslut har nämligen inte tagits av UmU och vad som sagts i nämnda e-postkonversation talar för övrigt inte heller för att de aktuella kraven avseende offererad stol ansetts uppfyllda. Vad som anförts avseende pris saknar därmed betydelse.

På grund av det anförda har UmU haft fog för att diskvalificera anbudet från Skeie.

Skeie menar vidare att vinnande anbud borde ha diskvalificerats. Det är emellertid oklart på vilken grund Skeie menar att vinnande anbud borde ha diskvalificerats. Förvaltningsrätten noterar att även om det vinnande anbudet skulle diskvalificeras återstår det anbud som rangordnats som nummer två. Oavsett om det vinnande anbudet rätteligen borde ha diskvalificerats kan det därför inte leda till att Skeie skulle kunna komma ifråga för att antas

som leverantör. Eventuella felaktigheter i vinnande anbud har således inte medfört att Skeie riskerat att lida skada, vilket är en förutsättning för att kunna bifalla en ansökan om överprövning.

På grund av det anförda, och då inte vad som i övrigt anförts av Skeie medför att förfarandet i upphandlingen kan anses strida mot någon bestämmelse i LOU eller mot någon av de gemenskapsrättsliga principerna, ska ansökan avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Björn Johansson
Lagman

Målet har föredragits av Christina Röckner.



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.

