



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 2 Enhet 11

DOM
2015-05-25
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
4562-15

SÖKANDE

Taxus AB, 556708-9601
Mejselvägen 5
444 32 Stenungsund

MOTPART

Ale kommun
449 80 Alafors

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2015 -05- 2 5	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 338185

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00

Telefax
031 - 711 78 59
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Ale kommun (kommunen) har genom förenklat förfarande genomfört en upphandling av ramavtal avseende inhyrning av entreprenadtjänster, gräv-tjänster, rörläggare och anläggare, dnr 2015.93. Av tilldelningsbeslut den 28 april 2015 framgår att annan anbudsgivare än Taxus AB vunnit upphandlingen. Anbudet från Taxus AB har förkastats eftersom det inte uppfyllt samtliga ska-krav.

YRKANDEN M.M.

Taxus AB (Taxus eller bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så vis att bolaget ska tillåtas att delta i upphandlingen. I andra hand yrkar Taxus att upphandlingen ska göras om. Taxus anför i huvudsak följande. Kommunen har som grund för uteslutningen uppgett att bolaget inte har lämnat ett komplett anbud. Utifrån den information som Taxus erhöll i samband med att bolaget lämnade anbud elektroniskt kunde vissa av prisfälten lämnas tomma om anbudsgivaren inte kunde leverera inom vissa områden. Grunden för uteslutningen av Taxus anbud har varit att Taxus inte lämnat anbud avseende rörläggare. Då Taxus inte har egna rörläggare valde bolaget att avstå från att lämna anbud inom det området. Av prisförfrågan framgår klart att man kunde lämna prisfält tomma. Genom att Taxus har uteslutits har den upphandlande myndigheten frångått lämnad information i förfrågningsunderlaget och därigenom har principen om förutsebarhet och transparens satts ur spel.

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Taxus har inte uppfyllt kravet avseende punkt 2.2 i förfrågningsunderlaget *Personalkategorier c) Rörläggare*, eftersom redovisning saknas helt. Taxus har inte heller lämnat priser avseende sju poster. När det gäller prisförfrågan ligger den som ett separat formulär i upphandlingssystemet. En-

ligt Taxus inlämnade kopia av prisförfrågan framgår följande. ”Du har inte lämnat kompletta prisuppgifter. Det finns obligatoriska krav som inte är markerade som uppfyllda”. Upphandlingssystemet har i en standardtext meddelat att anbud kan lämnas utan att priser fylls i men inte att anbudet kommer att utvärderas. Taxus har enligt ovan tydligt informerats om att anbudet från bolaget inte är komplett i enlighet med kraven i förfrågningsunderlaget. Därmed borde Taxus ha insett att anbudet inte är kvalificerat. Vidare har anbudsgivarna inte kontaktat kommunen under anbudstiden. Taxus anbud kan inte utvärderas eftersom priser saknas och ska-krav inte uppfylls.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Upphandlande myndigheter ska 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 iaktas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten 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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Utredningen

Av förfrågningsunderlaget kan bl.a. annat utläsas följande.

2 Krav på tjänsten

2.1 Förutsättningar

Nedan redovisas de krav som anbudsgivaren ska uppfylla. Som bevis på att anbudsgivaren uppfyller ställda krav ska anbudet innehålla nedan efterfrågade redovisningar.

...

2.2 Personalkategorier

Anbudsgivaren ska tillhandahålla följande personalkategorier med kompetens och erfarenhet enligt nedan.

...

c) **Rörläggare** som är

- diplomerad rörläggare
- har rörsvetsutbildning
- har minst B-körkort

Lista rörläggare med förnamn, år för diplomerad rörläggare, år för godkänds rörsvetsutbildning, körkortsklass.

Av prisförfrågan kan bl.a. annat utläsas följande.

”Om du inte kan leverera vissa artiklar kan du ändå lämna anbud. Lämna då prisfälten tomma för de artiklar som inte ska ingå i anbudet. Ingen justering av saknade priser sker vid utvärdering, endast inlämnade anbudspriser jämförs.”

Förvaltningsrättens bedömning


Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. ska-krav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet.

Taxus har anfört att det framgår av prisförfrågan att prisfält kan lämnas tomma i anbudsformuläret och att kommunen genom att förkasta Taxus anbud brutit mot principen om förutsebarhet och transparens. I prisförfrågan anges följande "Om du inte kan leverera vissa artiklar kan du ändå lämna anbud. Lämna då prisfälten tomma för de artiklar som inte ska ingå i anbudet". Enligt förvaltningsrättens bedömning kan förfrågningsunderlaget därför uppfattas som otydligt avseende om samtliga prisfält måste fyllas i för att anbudet ska utvärderas. Denna bedömning förändras inte av vad kommunen anfört om att det i prisförfrågan har framgått att Taxus inte lämnat kompletta prisuppgifter och att det finns obligatoriska krav som inte är markerade som uppfyllda. Det framgår dock tydligt under punkt 2.2 i förfrågningsunderlaget att kommunen har ställt upp ett obligatoriskt krav på att anbudsgivaren ska tillhandahålla rörläggare. Det är i målet ostridigt att Taxus har avstått från att offerera rörläggare i anbudet. Även om Taxus kan anses ha visst fog för att förfrågningsunderlaget varit otydligt avseende om prisfält kan lämnas tomma i prisförfrågan kan förvaltningsrätten konstatera att Taxus inte har uppfyllt det obligatoriska kravet på att tillhandahålla rörläggare. Kommunen har därmed haft fog för att förkasta Taxus anbud.

Då Taxus inte uppfyller samtliga obligatoriska krav i upphandlingen har bolaget inte heller lidit eller riskerat att lida någon skada. Det saknas därför förutsättningar för ett ingripande enligt LOU. Taxus ansökan ska därmed avslås.

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



Kristina Jarnevall
Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Ingeli Petersson.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 nås 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.