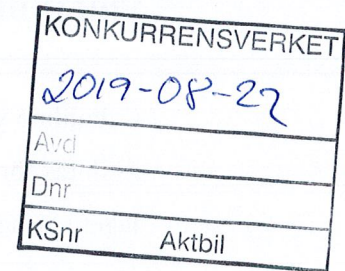




SÖKANDE

Cabonline Region Norr AB, 559002-3247
Flygplatsvägen 19
904 22 Umeå

Ombud: Mikael Thyni
Sagovägen 65 B
907 54 Umeå



MOTPART

Upphandlingsenheten på Region Jönköpings län
Box 1024
551 11 Jönköping

Ombud: Advokat Björn Lind
Wesslau Söderqvist Advokatbyrå HB
Box 684
551 19 Jönköping

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna (LUF)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Region Jönköpings län (Regionen) genomför en upphandling gällande avtal för riksfärdtjänst (RJL 2019/1181). Genom beslut den 28 juni 2019 tilldelades Riksfärdtjänsten Sverige AB (Riksfärdtjänsten) kontraktet. Anbudsgivare Cabonline Region Norr AB (Cabonline) bedömdes inte uppfylla det uppställda ska-kravet att beskriva hur det webbaserade beställningssystemet fungerar.

YRKANDEN M.M.

Cabonline yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse gjorts på så vis att ny utvärdering genomförs och bolaget utses som vinnare enligt lägsta pris. Bolaget anför bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget anges inte hur omfattande beskrivningen av beställningssystemet ska vara. Det bedöms uppenbarligen genom en subjektiv bedömning och det är inte transparent eller likabehandlande. Enligt upphandlingsföreskrifterna ska anbudsgivaren få tydlig information om inte alla obligatoriska krav är uppfyllda. Det fanns ingen sådan information i systemet. Vid begäran om förtydligande efterfrågade Regionen bara var i anbudet informationen fanns. Genom att sekretessbelägga Riksfärdtjänstens svar på frågan kan bolaget inte bedöma om detta uppfyllde det subjektiva kravet. Bolaget måste anses ha uppfyllt samtliga kvalificeringskrav och borde såsom den anbudsgivare med lägst pris ha tilldelats kontraktet.

Regionen bestrider att upphandlingen ska göras om och anför i huvudsak följande. Upphandlingen har genomförts helt i enlighet med LUF och de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna. Kravet att beskriva hur det webbaserade affärssystemet fungerar framgår av punkt 2.3.2.2.3 i kravspecifikationen. Systemet är en mycket väsentlig del av tjänsten. Cabonlines svar är mycket kortfattat. Det innehåller visserligen en hänvisning till ett webbaserat system och vissa säkerhetsaspekter kopplade till detta men det finns ingen beskrivning av hur systemet fungerar. Det aktuella kravet är klart, tydligt och lätt att förstå. Ingen rimligt informerad och normalt omsorgsfull anbudsgivare har kunnat dra slutsatsen att det svar som Cabonline lämnat i sitt anbud uppfyller kravet. Påståendet om att Regionen gjort en subjektiv bedömning är således felaktigt. Då kravet är ett ska-krav har det inte heller funnits utrymme att låta Cabonline komplettera sitt anbud med den efterfrågade beskrivningen. Det är mot denna bakgrund som man ombad Cabonline att lämna besked om var i anbudet den efterfrågade beskrivningen framgår.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

Enligt 4 kap. 1 § LUF ska upphandlande enheter 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.

I 20 kap. 6 § LUF anges följande. Om den upphandlande enheten har brutit mot någon av 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.

Av EU-domstolens praxis (se dom i mål C-171/15, Connexion, med där gjorda hänvisningar) framgår bl.a. följande. Det ankommer på den upphandlande enheten att strängt följa de kriterier som den själv har fastställt. Enligt principen om likabehandling krävs dessutom att alla anbudsgivare som är intresserade av ett kontrakt ges samma möjligheter när de utformar sina anbud och kan veta exakt vilka villkor som gäller för förfarandet samt vara försäkrade om att samma krav gäller för samtliga konkurrenter. Kravet på öppenhet innebär också att samtliga villkor och bestämmelser för tilldelningsförfarandet ska vara formulerade, i meddelandet om upphandling eller i förfrågningsunderlaget, på ett klart, precist och entydigt sätt för att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare ska kunna förstå den exakta innebörden av dessa och tolka dem på samma sätt.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att det i mål om ingripande enligt LUF, liksom vid ingripande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upp-

handling, som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange vilka omständigheter talan grundar sig på och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Cabonline har anfört att bolaget uppfyllt samtliga kvalificeringskrav och därmed borde ha tilldelats kontraktet. I punkt 2.3.2.2.3 i upphandlingsunderlaget anges följande:

Anbudsgivaren ska utan kostnad erbjuda access till ett webbaserat affärssystem. Via webben skall handläggarna på färdtjänstenheten kunna lägga upp nya tillstånd och beställa resor. Det ska vara ett integrerat administrativt system som används för all hantering av en enskild resa och som möjliggör i det närmaste en papperslös hantering. All hantering av resebeställningar sköts i samma system, liksom fakturerings- och statistikrutiner. Anbudsgivaren skall beskriva hur systemet fungerar och hur säkerheten garanteras.

Cabonline har i sitt anbud som svar på aktuell punkt skrivit:

Varje handläggare i respektive kommun får tillgång till ett webbaserat system för tillståndsgivning med standardiserade formulär för tydliga beställningar och tillstånd dessa är skyddade via säker server och personlig inloggning och lösenord. Säkerheten förstärks via en Secure Socket Layer – att webbsidan ifråga har ett så kallat SSL-certifikat. En trygghetsgaranti för både den som administrerar en sajt och den som besöker den. I systemet placeras även om så önskas faktura och statistik.

Även om det i upphandlingsunderlaget inte finns några uppgifter om hur ingående beskrivning av det webbaserade systemet Regionen önskar, kan det konstateras att det är ett ska-krav att en beskrivning ska finnas. Cabonline

har i sitt anbud inte beskrivit hur det webbaserade beställningssystemet fungerar och därmed inte uppfyllt samtliga ska-krav. Regionen har därför genom att anta ett anbud från annan anbudsgivare inte brutit mot någon av de grundläggande principerna i LUF på så sätt att detta orsakat eller kunnat komma att orsaka skada för bolaget. Cabonlines ansökan om överprövning ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (FR-05).

Tova Wetterö

Förvaltningsrättsfiskalen Tova Wetterö har avgjort målet. Förvaltningsrättsnotarien Malin Hammarsten har varit föredragande.



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.

