



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Föredraganden
Annelie Gustafson

DOM
2018-02-09
Meddelad i Falun

Mål nr
5426-17

SÖKANDE

Håltagarna i Skåne AB, 556361-3594

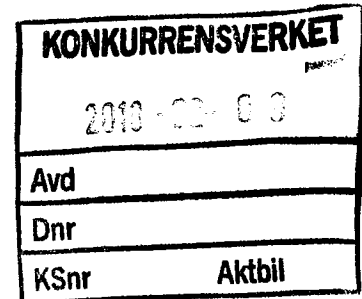
Ombud: Céline Mois
c/o Advokatfirman Wilensky HB
Stora Nygatan 59
211 37 Malmö

MOTPART

Falkenbergs kommun
311 80 Falkenberg

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 214173

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45 S-791 21 Falun	Kullen 4	023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	023-383 00 80	måndag–fredag 08:00–12:00 13:00–16:00

BAKGRUND

Falkenbergs kommun genomför en upphandling av en utförandeentreprenad för ”Rivning Glasfiberkajen Falkenberg” (dnr TKN 2016/82). Upphandlingen genomförs genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Tilldelningsbeslut meddelades den 23 november 2017 varvid annan leverantör än Håltagarna i Skåne AB (Håltagarna) antogs som vinnande leverantör. Anbudet från Håltagarna förkastades med motiveringen att anbudet inte var komplett då fullständigt prissatt mängdförteckning saknades samt att de lämnade referenserna inte uppfyllde kraven i upphandlingsdokumenten.

YRKANDEN M.M.

Håltagarna begär överprövning samt yrkar att Falkenbergs kommun i första hand ska göra om utvärderingen utan att beakta det vinnande anbudet och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Håltagarna anför i huvudsak följande. Upphandlingen har skett i strid med LOU genom att Falkenbergs kommun har förkastat Håltagarnas anbud trots att anbudet innehöll all information som har efterfrågats samt uppfyllt samtliga krav i upphandlingsdokumenten som har haft betydelse för Falkenbergs kommuns utvärdering. Ett tekniskt fel torde ha uppkommit avseende mängdförteckningen då enbart varannan sida kom med. Mängdförteckningen i anbudsformuläret var fullständigt vid genomgång. Den korrekta slutsumman var med och baserade sig på en korrekt mängdförteckning. Håltagarna borde ha fått komplettera anbudet då detta inte hade påverkat anbudets slutpris. Det är uppenbart att varannan sida av mängdförteckningen bortfallit av misstag och det måste vara något fel med tjänsten TrenSign där alla anbud lämnades. Proportionalitetsprincipen innebär att en avvikelser från ett formkrav inte får läggas till grund för att förkasta ett anbud om kravet inte fyller någon nämnvärd funktion och går utöver vad som är nödvändigt för upphandlingen. Håltagarna uppfyller vidare den fackkompetens och erfarenhet som efterfrågas och Falkenbergs kommun har inte bedömt mervärdet i anbudet. Falkenbergs kommuns utvärdering har inte tagit sikte på faktorer som ger mervärde och identifierar det bästa anbudet.

Falkenbergs kommun anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför i huvudsak följande. Av upphandlingsdokumenten framgår att anbud ska innehålla en prissatt mängdförteckning. Det är ostridigt att den mängdförteckning som Hålslagarna bifogat sitt anbud är bristfällig då det saknar varannan sida. Dessutom har bolaget inte fyllt i kostnadssammansättningarna på sida 18. Anbudet uppfyller därmed inte krav avseende prissatt mängdförteckning. Det är anbudsgivaren som ansvarar för att det anbud man lämnar in är komplett. Avsaknaden av en komplett prissatt mängdförteckning är inte en sådan brist om kan kompletteras med stöd av 4 kap. 9 § LOU. Det rör sig om nya sakuppgifter och anbud som helt saknar uppgifter som efterfrågas kan inte kompletteras med dessa efter anbudstidens utgång utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Vidare saknas ytterligare ett godkänt referensobjekt då det i upphandlingsdokumenten krävs totalt tre. Hålslagarna har endast skickat in två. Falkenbergs kommun har ingen möjlighet att bortse från ställda krav. Något utrymme att ta hänsyn till andra mervärden i upphandlingen finns inte då upphandlingen sker utifrån ett kriterium – lägsta pris.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Hålslagarna anför är visat att Falkenbergs kommun brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och detta medfört att Hålslagarna lidit eller kan komma att lida skada (20 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principer om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

En upphandlande myndighet får tillåta eller begära att en leverantör rättar en felstavning, felräkning eller något annat fel i en handling som har getts in av leverantören. Myndigheten får också tillåta eller begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar en sådan handling. En sådan åtgärd ska vara förenlig med principerna om likabehandling och öppenhet (4 kap. 9 § LOU).

I Administrativa bestämmelserna punkterna AFB 31 anges följande.

AFB.31

Anbuds form och innehåll

Samtliga efterfrågade uppgifter och bilagor skall besvaras och bifogas enligt enligt AFB.34 i elektroniskt anbudsformulär via [Visma TendSign](http://Visma.TendSign.se).
www.tendsign.se.

Anbud skall omfatta fullt färdig anläggning enligt handlingarna.

Anbud skall vara baserat på i mängdbeskrivning upptagna kvantiteter.

Anbudet skall innehålla:

1. Anbudspris, fast pris utan indexreglering exkl. mervärdesskatt.
2. Prissatt mängdförteckning.
3. Genomförandebeskrivning redovisande förslag på genomförandetidplan.
4. Beskrivning av företagets miljöpolicy och principer för entreprenörens miljöledningssystem (Certifikat bör bifogas om sådant finns).
5. Beskrivning av företagets system för kvalitetssäkring och uppbyggnad av kontrollplaner (Certifikat bör bifogas om sådant finns).
6. Organisationsschema för entreprenaden.
7. Företagsreferenser, minst tre referensobjekt av likartad karaktär.
8. Anbudet skall innehålla CV eller liknande för projektets arbetschef och platschef.

Förvaltningsrättens bedömning

I upphandlingsdokumenten har Falkenbergs kommun bl.a. angett som krav att anbudet ska innehålla en prissatt mängdförteckning (AFB 31 punkten 2). De av Falkenbergs kommun uppställda krav utgör ska-krav. För att kunna utvärdera Hålslagarnas anbud i aktuell upphandling krävs att samtliga ska-

krav är uppfyllda. Det är i målet ostridigt att den mängdförteckning som Hålslagarna bifogade sitt anbud inte var komplett då varannan sida saknades. Redan på den grunden att Hålslagarna inte har uppfyllt ställda ska-krav i punkten AFB 31 p. 2 ska bolagets anbud förkastas. Förvaltningsrätten konstaterar vidare att det ankommer på anbudsgivaren att se till att anbudet är komplett och innehåller samtliga de dokument och uppgifter som efterfrågas i upphandlingen. Någon skyldighet för en upphandlande myndighet att begära att en anbudsgivare rättar ett fel i en handling som har getts in eller att en leverantör förtydligar eller kompletterar en sådan handling föreligger inte (jfr 4 kap. 9 § LOU).

Förvaltningsrätten gör sammanfattningsvis bedömningen att Hålslagarna inte har framfört omständigheter som visar att Falkenbergs kommun har förfarit i strid med någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger därmed inte. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Lenart Andersson
rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

