



KLAGANDE
Trafikverket
781 89 Borlänge

MOTPART
WSP Sverige AB, 556057-4880
121 88 Stockholm-Globen

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE
Förvaltningsrätten i Faluns dom den 5 november 2015
i mål nr 4018-15, se bilaga A

SAKEN
Offentlig upphandling

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten ändrar förvaltningsrättens dom och avslår WSP Sverige AB:s ansökan om överprövning av upphandlingen.

KONKURRENSVERKET	
2016 -02- 16	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

YRKANDEN M.M.

Trafikverket får anses yrka att förvaltningsrättens dom ska ändras på så sätt att WSP Sverige AB:s ansökan om överprövning avslås och anför följande till stöd för sin talan. Trafikverket har i upphandlingen, genom den språkliga utformningen i det digitala upphandlingssystemet Complete Management Tender, CTM, ställt uttryckliga krav på att anbud ska innehålla ett offererat timpris i heltal. Av punkterna AUB.21 och AUB.22 i förfrågningsunderlaget framgår att upphandlingen genomförs genom användning av CTM. Av punkten AUB.31 i underlaget framgår också att samtliga uppgifter, som anbudsgivare ska inge i anbud för att detta ska kunna antas, ska anges i CTM. Av kraven i CTM framgår att anbudssumman ska anges i heltal. Trafikverket har således på ett tydligt sätt föreskrivit krav på att anbudssumman ska innehålla timpris i heltal. Trafikverket åberopar även vad som framförts i förvaltningsrätten.

Trafikverket åberopar Användarhandbok för leverantörer för CTM och verkets instruktionsblad till detta system.

WSP Sverige AB bestrider bifall till överklagandet. Bolaget vidhåller vad som anförts i förvaltningsrätten och anför att Trafikverket inte har presenterat några nya omständigheter i sak som förändrar den bedömning som förvaltningsrätten har gjort.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Fråga i målet är om förfrågningsunderlaget uppfyller principen om öppenhet och förutsebarhet såvitt gäller skyldigheten att ange anbudspris i heltal överstigande 899 kr.


Av förfrågningsunderlaget framgår att det digitala upphandlingssystemet CTM ska användas vid ingivande av anbud. Det framgår vidare att det i

CTM ska anges samtliga uppgifter som anbudsgivaren ska ange i anbud för att anbudet ska kunna antas. I den av Trafikverket ingivna användarhandboken för CTM anges att anbudssumman endast ska skrivas in med siffror, dvs. utan punkter eller kommatecken. I Trafikverkets instruktion till CTM anges att anbud ska anges i formuläret och att belopp anges exklusive moms samt i heltal.


Det kan mot bakgrund av vad som framkommit inte konstateras annat än att den information som lämnats i förfrågningsunderlaget är så tydlig att alla rimligt informerade leverantörer fått klart för sig att decimaler inte får anges när anbudspris redovisas.

Trafikverkets överklagande ska därför bifallas och WSP Sverige AB:s ansökan om överprövning av upphandlingen avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 9).


Annika Sandström
kammarrättslagman
ordförande


Elsa Nihlén
kammarrättsråd
referent


Åsa Ärlebrant
kammarrättsråd

Jeanette Sündqvist
föredragande jurist



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
Enhet 2
Ann Liljedal

DOM
2015-11-05
Meddelad i
Falun

Mål nr
4018-15

SÖKANDE

WSP Sverige AB, 556057-4880
121 88 Stockholm

MOTPART

Trafikverket
781 89 Borlänge

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska rättas.

BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Trafikverket upphandlar ramavtal avseende konsulttjänster inom tunnelsäkerhet – nationellt, TRV 2015/23231, genom öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattas den 6 oktober 2015 varvid andra leverantörer än WSP Sverige AB tilldelas avtalet.

WSP Sverige AB (WSP) begär överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att Trafikverket gör om utvärderingen. I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om. Genom Trafikverkets felaktiga agerande har WSP lidit, eller kommer i vart fall att lida skada.

Trafikverket bestrider bifall till ansökan.

SKÅLEN FÖR RÄTTENS AVGÖRANDE

Inledning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad WSP anfört är visat att Trafikverket har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att WSP lidit, eller kan komma att lida skada (16 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 principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

Vad parterna anfört

WSP har anfört följande. Bolagets anbud är felaktigt förkastat. Bolaget har inte gjort någon otillåten avvikelse från vad som anges i förfrågningsunderlaget. Av förfrågningsunderlaget framgår att samtliga roller ska prissättas och ska var för sig överstiga 899 kr. WSP har i sin anbudsbilaga angivit

priset till 899,1 kr. WSP har fyllt i blanketten i enlighet med de instruktioner som anges i förfrågningsunderlaget och däri anges inte att det måste vara hela kronor för att lämnat timpris ska anses överstiga 899 kr. WSP har inte manipulerat den avrundningsformel som Trafikverket påstår att de lagt in. Tillämpningen av den av verket påstådda avrundningsformeln strider mot det i förfrågningsunderlaget angivna kravet och därmed har verket handlat i strid med bestämmelserna i LOU.

Trafikverket har anfört följande. Anbudsgivare ska lämna offererade timpriser på de tillhandahållna bilagorna i förfrågningsunderlaget. Trafikverket har aktivt lagt in en avrundningsformel i det fält anbudsgivarna ska fylla i. Avrundningsformeln avrundar det lämnade timpriset till närmast hela SEK enligt sedvanlig avrundning. Detta innebär att om sökanden bara fyllt i 899,1 kr som timpris hade timpriset avrundats ner till 899 kr och hade således inte varit förenligt med ska-kravet om att prissättningen ska vara för sig överstiga 899 kr. Sökanden har aktivt handlat genom att stänga av den särskilt inlagda avrundningsformeln där offererade timpriser ska lämnas. Detta eftersom sökanden annars inte hade kunnat lämna ett timpris med decimaler. Eftersom Excellark är förinställda att acceptera summor med två decimaler måste det ha varit uppenbart för sökanden att Trafikverket aktivt lagt in avrundningsformeln i syfte att få in timpriser i hela SEK. Sökanden har agerat i uppenbart syfte att kringgå Trafikverkets avrundningsformel för att tillförsäkra sig fördelar, jämfört med sina konkurrenter i upphandlingen, genom att stänga av avrundningsformeln för att kunna lämna ett timpris med decimaler. Trafikverket hade därför handlat i strid med likabehandlingsprincipen om verket utvärderat sökandens anbud på 899,1 kr. Avrundningsformeln i excellarket strider inte mot LOU och förfrågningsunderlaget.

Förfrågningsunderlaget

Av förfrågningsunderlaget framgår under rubriken AUB.31 Anbuds form och innehåll, bland annat att offererade timpriser per roll och region ifylls,

att anbud lämnas för en eller två regioner och att samtliga roller ska prissättas och ska var för sig överstiga 899 kr.

Förvaltningsrättens bedömning

Trafikverket har i förfrågningsunderlaget ställt upp krav för hur anbud ska utformas och vad de ska innehålla. Av vad som framkommit i målet finns däri varken angivet att pris i anbuden ska anges i hela kronor eller att två decimaler är tillåtna. Trafikverket har hänvisat till att anbudsformuläret i den här delen utgörs av ett excellark och anfört att det är allmänt känt att excellark tillåter två decimaler. Att det till anbudsformulären knutna excellarket inte tillåter två decimaler är enligt Trafikverket en tydlig markering att en avrundningsmodell tillämpas. Trafikverket har fört fram att det faktum att WSP:s anbud innehöll decimaler samt att de andra anbudslämnarna angivit pris i hela kronor visar att WSP aktivt ändrat anbudsformuläret. WSP har tillbakavisat detta och anfört att de inte manipulerat anbudsformuläret. Förvaltningsrätten som inledningsvis konstaterar att det inte är allmänt känt att ett excellark tillåter två decimaler, finner inte stöd i utredningen att WSP manipulerat med anbudsformuläret. Att övriga anbudslämnare inkommit med anbud med pris angivet i hela kronor föranleder ingen annan bedömning. Då ingen instruktion angående heltal återfinns i förfrågningsunderlaget finner förvaltningsrätten att WSP visat att Trafikverket i strid med LOU förkastat bolagets anbud vid utvärderingen. Skäl för att förordna om ingripande enligt LOU föreligger därmed. Eftersom felet hänför sig till utvärderingsfasen finner rätten det tillräckligt att förordna att upphandlingen ska rättas på så sätt att Trafikverket gör om utvärderingen.

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


Eva Karlsson Helghe
rådman

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen *men ska skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten *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 överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen krävs att prövningstillstånd meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas eller om det finns synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att det finns grund för resning eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

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. Vanligtvis får, då kammarrätten inte har fattat något interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas, avtal slutas omedelbart. I de fall där kammarrätten har fattat ett interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas, får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt det interimistiska beslutet. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla följande uppgifter;

1. den klagandes namn, person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till Högsta förvaltningsdomstolen
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen för detta
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.