



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avd. 2

DOM
2019-10-09
Meddelad i Göteborg

Mål nr
6306-19

SÖKANDE

Björllins Fastigheter AB, 556812-3417

MOTPART

Göteborgs kommun

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling, förkortad LOU

KONKURRENSVERKET	
2019-10-09	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att Göteborgs kommuns upphandling av nya toalettbyggnader, projektnr I7006/I8009, ska göras om.

Dok.Id 636737

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Telefax
-

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Göteborgs kommun (kommunen) genomför en upphandling av nya toalettbyggnader på sina idrottsanläggningar, projektnr I7006/I8009.

Av tilldelningsbeslut den 13 maj 2019 framgår att Danfo AB vunnit upphandlingen.

Det förvaltningsrätten ska pröva i detta mål är om det finns skäl till ingripande i upphandlingen till följd av att upphandlingsdokumenten strider mot LOU och de grundläggande upphandlingsrättsliga principerna.

YRKANDEN M.M.

Björllins Fastigheter AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen rättas på så vis att bolagets anbud ska utvärderas på det sätt som efterfrågats i upphandlingsdokumenten. Bolaget anför bl.a. följande. I upphandlingsdokumenten efterfrågas vissa uppgifter för utvärdering av anbud. Kommunen har begärt in ett antal priser på optioner om ytterligare byggnader, optioner på drift- och skötselansvar samt begärt ersättningsredovisning av s.k. ÄTA-arbeten. Det finns inte något som säger hur utvärderingen ska göras av dessa uppgifter. Det framgår inte i upphandlingsdokumenten att optioner eller ÄTA-arbeten utgör värderingspris för anbudet. I anbudsformuläret anges att huvudanbudet, alltså byggandet av de två toalettbyggnaderna, utgör värderingspris för anbudet. Det framgår inte att optioner eller ÄTA-arbeten utgör värderingspris för anbudet. Bolaget har ställt en fråga om utvärderingen, men inte fått något svar. Kommunen har hänvisat till att frågetiden hade passerats. Bolaget borde ha tilldelats kontrakt och har därmed riskerat att lida skada.

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Det är tydligt vilka uppgifter i anbudet som ska utvärderas. Bolagets fråga har kommit in flera dagar efter att tiden för att ställa frågor gått ut.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

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 någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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 (20 kap. 6 § första stycket LOU).

Bolaget har anført att det finns otydligheter i upphandlingsdokumenten vad gäller utvärderingen av anbud.

I de administrativa föreskrifterna AFB.31 om anbuds form och innehåll, avsnitt A, anges bl.a. följande.

Uppgifter för utvärdering av anbud:

1. Ersättning för uppdraget anges enligt följande:

a. Huvudanbud ska anges i svenska kronor, SEK, och avse pris exklusive mervärdesskatt.

b. Toalettbyggnad Typ A – Kviberg del av Huvudanbudet.

c. Toalettbyggnad, Typ B – Skatås del av Huvudanbudet.

d. Rivning av befintlig toalettbyggnad – Skatås del av Huvudanbudet.

2. Ersättningar för optioner. Nedan redovisas kostnader för option. Enligt teknisk beskrivning.

a. Ersättningar för option på toalettbyggnad, Typ – B (0–4).

b. Ersättningar för option på drift- och skötselansvar i tre år för respektive toalettbyggnad.

3. Ersättning för ÄTA-arbeten. Arbetstidskostnader och entreprenörarvode vid ändringar och tilläggsarbeten redovisas i anbudet.

Av de administrativa föreskrifterna framgår inte hur utvärderingen ska göras. I anbudsskema A1 under avsnitt 1. rubriken A. Anbudssummor, A1. Ersättning för uppdraget anges att huvudanbudet utgör värderingspris för anbudet.

Kommunen har således i anbudsskema A1 uttryckligen angett att huvudanbudet, vilket får förstås som uppgifter enligt AFB 3.1 A1, utgör värderingspris. Det saknas i anbudsskema A1 information om att övriga uppgifter, dvs. uppgifter om optioner och ÄTA-arbeten, utgör värderingspris. Även om det i de administrativa föreskrifterna står att uppgifter om huvudanbud, optioner och ÄTA-arbeten ska lämnas, är det i avsaknad av uppgifter om hur utvärderingen ska gå till oklart vilka uppgifter som faktiskt kommer att ligga till grund för utvärdering av anbud.

Bolaget har därmed visat att det finns skäl för ingripande i upphandlingen på den grunden att upphandlingsdokumenten inte varit tillräckligt tydliga. Bolaget får anses ha lidit skada av kommunens åtgärd. Eftersom bristen hänförs till upphandlingens konkurrensuppsökande skede ska upphandlingen göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Ingela Larsson
Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Marcus Lundén.



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 rätts-tillämpningen.
- 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.