



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2018-03-29
 Meddelad i Malmö

Mål nr
 13116-17

KLAGANDE

LN Fönsterputs & Persienn AB, 556793-0994
 Björkallén 26
 218 36 Bunkeflostrand

Ombud: Advokat Mats Palmgren och jur.kand. Sofi Linderoth
 Advokatfirman VICI AB
 Box 1209
 221 05 Lund

MOTPART

Malmö Högskola
 205 06 Malmö

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår LN Fönsterputs & Persienn AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

KONKURRENSVERKET	
2018-03-29	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 415867

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00–16:00

BAKGRUND

Malmö högskola, gemensamt verksamhetsstöd, (Malmö högskola) genomför en upphandling av fönsterputsning avseende de fastigheter i Malmö där Malmö högskola bedriver verksamhet, ref nr UPP 2.3.3 2017/58. Enligt tilldelningsbeslutet har Ultraputs AB tilldelats kontrakt. Anbudet från LN Fönsterputs & Persienn AB (LN Fönsterputs) har förkastats med hänvisning till att anbudet innehåller reservationer.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

LN Fönsterputs ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutats först sedan rättelse gjorts. I andra hand yrkar LN Fönsterputs att upphandlingen ska göras om. Som grund för talan anförs följande.

Malmö högskola anser att LN Fönsterputs inte har lämnat anbud på hela uppdraget. Prisbilagan efterfrågar enbart pris för invändig och utvändig putsning. LN Fönsterputs har således lämnat ett anbud avseende hela uppdraget. Vilka fönster som ska putsas framgår inte av objektsbeskrivningen. LN Fönsterputs har därför ställt en fråga till Malmö Högskola om tolkningen av kravet i objektsbeskrivningen och redovisning av pris för uppdraget "Klerken". Frågan ställdes efter den sista dagen för att ställa frågor enligt upphandlingsdokumentet. Frågan har inte besvarats. LN Fönsterputs har i sitt anbud påtalat avsaknaden av uppgift om prissättning av putsning mellan glasen enligt objektsbeskrivningen. Förfrågningsunderlaget ska ses som en enhet och LN Fönsterputs har lämnat anbud med utgångspunkt från att utvärderingskriteriet är lägsta pris. LN Fönsterputs kan, och ska, som anbudsgivare förutsätta att objektsbeskrivningen överensstämmer med vad som ska prissättas enligt bilagan. Den omständigheten att ingen av de övriga anbudsgivarna har reagerat betyder inte att de kan ha gjort samma observation som

LN Fönsterputs. De kan mycket väl ha gjort den affärsmässiga bedömningen att sätta priset utan hänsynstagande till objektsbeskrivningens krav på putsning av fyra sidor samt dess oklara koppling till prisbilagan.

LN Fönsterputs tillägg på prisbilagan ska betraktas som ett förtydligande och inte en "reservation" eller ett "orent" anbud. För det fall LN Fönsterputs inte felaktigt diskvalificerats hade LN Fönsterputs tilldelats kontraktet. Diskrepansen mellan prisbilagan och objektsbeskrivningen utgör en brist i förfrågningsunderlaget. Bristen kan, och ska, inte ligga LN Fönsterputs till last.

Malmö högskola bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. LN Fönsterputs har lämnat ett pris där de exkluderar putsning mellan fönsterna på uppdraget "Klerken". LN Fönsterputs har inte lämnat något alternativt pris där denna tjänst ingår.

Enligt punkten 1.1.6 i upphandlingsdokumentet ska anbudet redovisa samtliga efterfrågade uppgifter. Anbud som inte innehåller efterfrågade uppgifter kan komma att förkastas. Enligt punkten 1.1.7 i upphandlingsdokumentet är en förutsättning för att anbud inte ska förkastas att samtliga ska-krav är uppfyllda. Av punkten 1.1.8 i upphandlingsdokumentet framgår att anbud ska lämnas för hela uppdraget. Enligt punkten 1.3.2 i upphandlingsdokumentet ska priser lämnas i bilaga 2 Anbudspriser i enlighet med vad som där anges samt vad som anges i bilaga 1 Objektsbeskrivning. Att putsning mellan fönster ingår i upphandlingen framgår av objektsbeskrivningen. Ska-kraven i upphandlingsunderlaget är transparent och proportionerligt utformade. Det har under en begränsad period funnits möjlighet att ställa frågor relaterade till upphandlingen. LN Fönsterputs har ställt en fråga beträffande det nu aktuella uppdraget "Klerken" i Malmö. Eftersom svaret fanns med upphandlingsdokumentet med tillhörande bilagor och eftersom frågan från LN Fönsterputs inkom efter sista tillåtna datum för att ställa frågor valde Malmö högskola att inte besvara frågan. Av upphandlingsdokumentet framgick vi-

dare kontaktuppgifter för visning av lokalerna. LN Fönsterputs har inte utnyttjat möjligheten att titta på lokalerna innan de lämnade anbud.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU 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 iakttas.

Av 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen, och på talan av leverantör, som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan en rättelse gjorts.

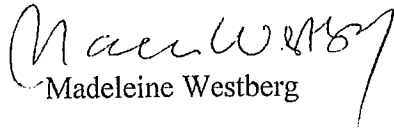
Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Av upphandlingsdokumentet framgår att anbud ska lämnas för hela uppdraget. Vidare framgår av objektsbeskrivningen hur uppdraget ska utföras. Förvaltningsrätten anser att upphandlingsdokumentet, prisbilagan och objektsbeskrivningen har utformats på sådant sätt att det får anses tillräckligt tydligt att prissättning av fönsterputsning av uppdraget "Klerken" ska innefatta de moment som beskrivs i objektsbeskrivningen och att anbud ska lämnas för hela detta uppdrag. LN Fönsterputs har i sitt anbud särskilt antecknat att anbudspriset för uppdraget "Klerken" bara gäller utvändigt respektive invändigt putsning och inte mellan fönsterna. Eftersom LN Fönsterputs anbud därmed inte omfattar uppdraget i dess helhet får bolaget anses ha gjort en otillåten reservation i sitt anbud. Malmö högskola har därför rätteligen förkastat LN Fönsterputs anbud. Skäl för att ingripa mot upphandlingen enligt LOU saknas. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1B LOU)


Madeleine Westberg

Ulrika Skogler har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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-post-adress, 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.

