



SÖKANDE

Unisport Scandinavia AB, 556562-0522
Axeltoftavägen 180
261 35 Landskrona

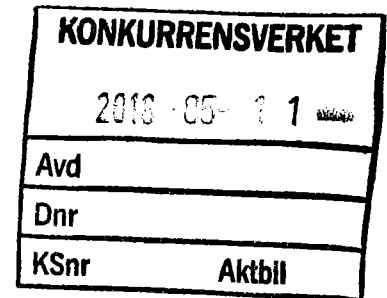
MOTPART

Lidköpings kommun
531 88 Lidköping

Ombud: Kommunjuristen Karin Grunselius
Lidköpings kommun
Upphandlingsenheten
531 88 Lidköping

SAKEN

Överprövning av en upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

BAKGRUND

Lidköpings kommun (kommunen) har inlett ett förenklat upphandlingsförfarande (refnr: 2015-43) för tilldelning av kontrakt avseende konstgräs med tillhörande fallunderlag till lekplatser inom kommunen. Genom tilldelningsbeslut har annan leverantör än Unisport Scandinavia AB (bolaget) antagits. Bolaget har ansökt om överprövning.

Dok.Id 194807

Postadress Box 2201 550 02 Jönköping	Besöksadress Hamngatan 15	Telefon 036-15 66 00 E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se	Telefax 036-15 66 55	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
---	-------------------------------------	--	--------------------------------	---

Förfrågningsunderlaget

Upphandlingens föremål och formerna för anbudsgivning

Avtalsperioden är två år med möjlighet till maximalt två års förlängning. Under avtalsperioden inklusive eventuella förlängningar kommer kommunen att avropa ca 3 000 kvadratmeter med tillhörande fallunderlag. Endast en anbudsgivare kan komma att tilldelas kontrakt. Anbud ska därför lämnas avseende upphandlingsföremålet i dess helhet. Varken alternativa anbud eller reservationer accepteras.

Anbudsprövningen

För att kvalificera sig för utvärdering ska samtliga obligatoriska krav uppfyllas. Anbudet ska vara skrivet på svenska och vara prissatt i SEK exklusive mervärdesskatt. Vidare ska fallskydden (paden) vara testad och godkänd och testad med hic-prov utfört i laboratorium för respektive fallhöjd. Produkterna ska vara godkända enligt standarden SS EN-1177:2008. Som underlag för kommunens prövning ska leverantörerna bifoga certifikat på provresultat från hictest.

Vid utvärderingsfasen kommer det kvalificerade anbud att antas som innehåller det lägsta totalpriset i inlämnad prismatris. Därvid ska pris anges i respektive kategori på fallskydd (pads). Pris ska anges per kvadratmeter konstgräs.

Tilldelningsbeslutet

Av tilldelningsbeslutet med tillhörande handlingar framgår bl.a. följande. Fyra leverantörer har lämnat anbud i upphandlingen. Anbudet från Svenskt Konstgräs AB (SK) antogs som det kvalificerade anbud som innehöll det lägsta priset.

YRKANDEN

Bolaget yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse skett genom ny anbudsprovning, varvid anbudet från SK ska förkastas.

Kommunen anser att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖR

Bolaget: SK har inte uppfyllt förfrågningsunderlagets obligatoriska krav på att, såvitt gäller det i utvärderingens prismatris efterfrågade fallskyddet (pads) med en fallhöjd på två meter, bifoga certifikat på provresultat från hictest. Bolagets anbud har förkastats p.g.a. en missad siffra och ett annat anbud har förkastats p.g.a. av ett uteblivet varuprov. Däremot har kommunen godkänt ett anbud som innehåller felaktiga handlingar gällande hictester och därmed offererar fallskydd som medför risk för att barn skadas. Därvid bör beaktas att det dokument som kommunen åberopar till stöd för att anbudet från SK uppfyller förfrågningsunderlagets krav är hämtat från bolagets anbud.

Kommunen: Vinnande anbudsgivare uppfyller förfrågningsunderlagets krav och bolagets anbud har rätteligen förkastats. Anledningen till att bolagets anbud har förkastats är att bolaget inte lämnat en fullständigt ifylld prismatris. I förfrågningsunderlaget ställdes krav att priser skulle offereras för fem olika kategorier. I bolagets anbud saknades pris för en av dessa kategorier.

Det är riktigt att SK:s offererade produkt, enligt rapport som bifogats SK:s anbud, inte uppfyller kravet på kritisk fallhöjd på två meter. Det är dock viktigt att notera att denna rapport bygger på ett falltest som genomförts på betongunderlag med konstgräs och inte sandfyllnad/dressat konstgräs. Vid

sandifyllnad/dressat konstgräs uppfyller av den av SK offererade produkten ställda krav, vilket SK också angivit i sin produktspecifikation. Vid bedömningen bör beaktas att både SK och bolaget offererat samma produkt.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

I 1 kap. 9 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska 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.

Högsta förvaltningsdomstolen har i rättsfallet HFD 2013 ref. 5 uttalat bl.a. följande. Av 16 kap. LOU framgår att domstolsprocessen i ett upphandlingsmål inleds genom en ansökan och att processen avser en överprövning av den upphandling som klandras i ansöknings. Överprövningen tar inte sikte på upphandlingens materiella resultat utan endast på om myndigheten förfarit formellt korrekt och iakttagit de upphandlingsprinciper och förfaranderegler som anges i LOU. Vid bifall ska domstolen besluta antingen att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan den har rättats. Domstolen är inte beroende av yrkande från parterna när den ska avgöra vilken av dessa åtgärder som den ska besluta om (RÅ 2005 ref. 47) och den som fått bifall till sin ansökan har inte rätt att föra talan mot domstolens val av åtgärd (HFD 2012 ref. 2).

Av EU-domstolens praxis (jfr domstolens dom i målet C-532/06, Lianakis, och där gjorda hänvisningar) framgår bl.a. följande. Anbud ska prövas enligt föreskrivna tilldelningskriterier efter att den upphandlande myndigheten kontrollerat lämpligheten hos de leverantörer som inte ska uteslutas. Det är teoretiskt sett inte uteslutet att kontrollen av anbudsgivarnas lämplighet och tilldelningen av kontraktet kan äga rum samtidigt. Det är dock fråga om två

skilda moment som omfattas av olika bestämmelser. Den upphandlande myndigheten ska nämligen vid kontrollen av anbudsgivarnas lämplighet utgå från kriterierna avseende leverantörers ekonomiska samt tekniska och yrkesmässiga kapacitet (kallade "kriterier för kvalitativt urval"). Tilldelningen av kontraktet däremot genomförs mot bakgrund av kriterierna lägsta pris eller det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet.

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis konstateras att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

För att förvaltningsrätten ska kunna förordna om en åtgärd enligt LOU krävs att sökanden gör sannolikt att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU på sätt som medför att sökanden lidit eller kan komma att lida skada i LOU:s mening. Med skada förstås att sökandens chanser att tilldelas kontrakt i upphandlingen har påverkats negativt.

Parterna är överens om att bolaget inte lämnat en fullständigt ifylld prisma-tris och att dess anbud således rätteligen har förkastats. För att bolaget under sådana omständigheter ska kunna anses lida eller komma att lida skada i LOU:s mening krävs att bolaget gör sannolikt att ingen av de övriga anbudsgivarna uppfyller samtliga obligatoriska krav och att upphandlingen därmed inte kan avslutas genom tilldelning av kontrakt. Detta har bolaget inte påstått och än mindre gjort sannolikt. Eftersom bolaget därmed inte har lidit och inte heller kan komma att lida skada oavsett om SK:s anbud rätteligen skulle ha förkastats eller inte, ska bolagets ansökan avslås.

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


Susanne Karlberg

Föredragande har varit Ulf Nordberg.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.**

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten 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 överklagandet för offentlig part räknas från den dag beslutet meddelades.

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

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

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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 angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.