



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Ann-Louise Jonsson

DOM
 2018-04-11
 Meddelad i Falun

Mål nr
 1237-18

KONKURRENSVERKET	
2018-04-11 / Ref	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

AB Modulett Sverige, 559086-5886
 c/o Stefan Herbst
 Hokavägen 111-4
 374 92 Asarum

MOTPART

Kungälv kommun
 442 81 Kungälv

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår AB Modulett Sveriges ansökan om överprövning.

Dok.Id 218875

Postadress
 Box 45
 S-791 21 Falun

Besöksadress
 Kullen 4

Telefon
 023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
 www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

Telefax
 023-383 00 80

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00–12:00
 13:00–16:00

YRKANDE M.M.

Kungälvs kommun genomför genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU) en upphandling avseende ”Nybyggnation av Motivationsboende, Ekebo” (dnr KS2017/1977).

Kommunen beslutade den 15 februari 2018 att tilldela AB Modulett Sverige (Modulett) kontraktet. En tid därefter, den 12 mars 2018, meddelade kommunen ett nytt tilldelningsbeslut och tilldelade nu istället Karaten Bygg Entreprenad Väst AB (Karaten Bygg) kontraktet.

Av tillhörande utvärderingsrapport för det nya tilldelningsbeslutet framgår att anbudet från Modulett inte bedömdes uppfylla ställda ska-krav. Detta med hänvisning till att bolaget inte hade redovisat kvalitet- och miljösystem i anbudet i enlighet med punkterna AFD.221 och AFD.222 i anbudsunderlaget.

Modulett ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför bl.a. följande till stöd för sin ansökan. Anbudsunderlaget uppfyller inte kraven på tydlighet såvitt gäller punkterna AFB.31, AFD.221 och AFD.222. Kommunen borde därför tillåta att Modulett gör en mindre komplettering. Kommunen har dessutom meddelat ett nytt tilldelningsbeslut till förmån för Karaten Bygg utan att invänta det bolagets begäran om överprövning av det första tilldelningsbeslutet. Modulett har lidit eller kan komma att lida skada till följd av kommunens hantering av ärendet. Vid anbudsomgången den 5 januari 2018 fick Modulett besked av kommunens företrädare att bortse från AFB.22 (punkt 7.2 Komponent-avskrivning) för att inte upphandlingen skulle behöva göras om. Endast AFB.31 ska gälla, vilket det första tilldelningsbeslutet är ett kvitto på.

Kungälvs kommun anser att ansökan ska avslås.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Modulett anfört är visat att kommunen brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Modulett 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 principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Likabehandlingsprincipen förutsätter bl.a. att leverantörer behandlas lika och att den upphandlande myndigheten inte efterger eller bortser från sådana krav som ställs i upphandlingsdokumenten. En upphandlande myndighet får tillåta eller begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar en handling som har getts in om en sådan åtgärd är förenlig med principerna om likabehandling och öppenhet (4 kap. 9 § LOU). Bestämmelsen innebär ingen generell möjlighet att i efterhand tillföra nya sakuppgifter till anbudet, då detta skulle innebära ett åsidosättande av likabehandlingsprincipen.

Modulett har påtalat att Kungälv kommun har meddelat ett nytt tilldelningsbeslut utan att invänta Karaten Byggs begäran om överprövning av det första tilldelningsbeslutet. Det finns ingen bestämmelse i LOU som hindrar att en upphandlande myndighet fattar ett nytt tilldelningsbeslut under pågående överprövningsprocess. Det kan därtill konstateras att det första tilldelningsbeslutet inte längre är föremål för någon rättslig prövning sedan Förvaltningsrätten i Lindköping skrivit av sitt mål nr 1439-18 med anledning av att ändamålet med Karaten Byggs ansökan om överprövning har förfallit.

I upphandlingsdokumenten anges bl.a. följande. Anbud som inte innehåller begärd dokumentation eller i övrigt inte följer anbudsunderlaget kommer att förkastas (AFB.31 Anbuds form och innehåll). Entreprenörens kvalitetssystem ska redovisas i anbudet (AFD.221 Kvalitetsledning). Entreprenörens miljösystem ska redovisas i anbudet (AFD.222 Miljöledning).

Förvaltningsrätten gör bedömningen att upphandlingsdokumenten i berörda delar är tillräckligt tydligt utformade och att det för en normalt omsorgsfull leverantör måste ha stått klart att kvalitetslednings- respektive miljöledningssystem ska redovisas i anbudet.

I målet är klarlagt att Modulett inte har redovisat vare sig kvalitetssystem eller miljösystem i sitt anbud. Vid dessa förhållanden och då den upphandlande myndigheten inte har någon skyldighet att begära komplettering har kommunen haft fog för att förkasta Moduletts anbud på den grund som skett. Vad Modulett uppger sig ha fått för information i samband med anbudsgenomgången föranleder ingen annan bedömning.

Förvaltningsrätten finner sammanfattningsvis inte att det finns skäl för ingripande enligt LOU på de av Modulett åberopade grunderna. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Lennart 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-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.