



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2019-08-29
 Meddelad i Malmö

Mål nr
 7603-19

SÖKANDE

JKN Entreprenad AB, 556798-1088

Ombud: advokaten Henrik Willquist
 Advokatfirman Glimstedt Helsingborg HB
 Box 1027
 251 10 Helsingborg

KONKURRENSVERKET	
2019 09 02	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

MOTPART

Staffanstorps kommun

Ombud: advokaten Annika Andersson och jur. kand. Hanna Wackå
 Advokatfirman Lindahl KB
 Studentgatan 6
 211 38 Malmö

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår JKN Entreprenad AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

Staffanstorps kommun genomför med ett förenklat förfarande en upphandling av ”Anläggning av damm på L Bjällerup 6:1 och 13:1, Staffanstorps kommun”. Upphandlingen omfattar två delar. Av tilldelningsbeslut den 20 juni 2019 framgår att kommunen beslutat att anta anbudet från Gösta Palm Entreprenad för del 1 och anbudet från Svenska mark- och anläggningsbolaget i Syd AB för del 2.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

JKN Entreprenad AB (JKN)

JKN ansöker om överprövning av upphandlingen såvitt avser del 1 och yrkar i första hand att upphandlingen i denna del ska rättas genom att utvärderingen ska göras om och att anbudet från JKN därvidlag utvärderas. I andra hand yrkar JKN att upphandlingen i denna del ska göras om. Som grund för sin talan anför JKN följande.

Av förfrågningslaget (AFB.31) framgår vilka handlingar som ska bifogas anbudet. JFK har nogsamt ”prickat av” handlingarna som bifogats anbudet mot motsvarande lista. Samtliga begärda handlingar och uppgifter har bifogats anbudet. Som framgår av listan finns det inte angett att CV avseende platschef ska bifogas anbudet. JKN har därför valt att inte göra det. Kommunen har emellertid bedömt att CV för platschef skulle ha bifogats anbudet och eftersom så inte har skett har JKN:s anbud förkastats. Eftersom kommunen i AFB.31 angett vilka handlingar som ska bifogas anbudet har JKN haft befogad anledning att förlita sig på att denna förteckning är korrekt. Kommunens agerande bryter mot LOU, bl.a. utgör det ett brott mot transparensprincipen eftersom det är omöjligt för anbudsgivarna att få klarhet i vilka handlingar kommunen menar att anbudsgivarna borde ha skickat in. JKN

menar att bolaget uppfyllt samtliga krav och att bolagets anbud därför ska utvärderas (och bolaget därmed tilldelas kontraktet avseende del 1). I andra hand menat JKN att förfrågningsunderlaget är otydligt genom att det inte klart framgår vilka handlingar som anbudsgivarna skulle ha bifogat anbudet. Om förfrågningsunderlaget varit tydligare hade JKN kunnat lägga ett annat anbud (med fler bilagor) och därmed tilldelas kontraktet. Om JKN:s anbud inte hade förkastats hade JKN tilldelats kontraktet avseende del 1. Det innebär att JKN lider eller riskerar att lida skada.

Staffanstorps kommun

Kommunen anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför följande.

Av AFB.52 i förfrågningsunderlaget framgår följande under rubriken Platschef/arbetsledare:

Anbudsgivaren ska erbjuda och i anbud redovisa en (1) platschef/arbetsledare som ska ha erfarenhet av motsvarande befattning. Erfarenheten ska styrkas med CV och referenser.

JKN gör gällande att det inte har varit något kvalificeringskrav att bifoga CV avseende platschef/arbetsledare eftersom detta inte angetts i AFB. 31 i förfrågningsunderlaget. JKN menar därför att det har varit felaktigt av kommunen att förkasta bolagets anbud. Detta är inte korrekt. Av AFB. 31 i förfrågningsunderlaget framgår en förteckning över handlingar och uppgifter som ska lämnas i anbudet. Förteckningen är dock inte, till skillnad från vad JKN gör gällande, uttömmande sett till sin ordalydelse utan anger endast att anbudet ska innehålla vissa uppgifter. Anbudsgivare är skyldig att noggrant gå igenom hela det förfrågningsunderlag som publicerats för att säkerställa att denne lämnar ett anbud som uppfyller samtliga uppställda krav. Anbudsgivare kan inte endast förlita sig på vad som framgår av viss kod, särskilt

mot bakgrund av att det finns ett klart och tydligt obligatoriskt krav angivet i annan kod. Av förfrågningsunderlaget, AFB.51, framgår klart och tydligt att anbudsgivare, till sitt anbud, ska bifoga CV avseende offererad platschef/arbetsledare. Eftersom JKN inte har bifogat CV avseende platschef/arbetsledare och därigenom inte uppfyllt i förfrågningsunderlaget ställda krav har kommunen förkastat bolagets anbud. Förfrågningsunderlaget är inte otydlig på något sätt som medför att upphandlingen ska göras om.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

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 en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp. En förutsättning för att en ansökan om ingripande mot en upphandling ska kunna vinna bifall är att sökanden visar att denne har lidit eller riskerat att lida skada av den påtalade bristen i upphandlingen.

Förvaltningsrättens bedömning

Ett anbud som inte uppfyller ställda krav i en upphandling får i regel inte antas utan måste förkastas. Kraven på anbuds innehållet måste tydligt framgå av upphandlingsdokumentet, även om de kan finnas på olika platser i ett upphandlingsdokument.

I nu aktuellt upphandlingsdokument, under AFB.31 Anbudets form och innehåll, anges att anbudet ska utformas i enlighet med förfrågningsunderlaget och innehålla samtliga uppgifter och handlingar som efterfrågas. Vidare anges under nämnda punkt bl.a. att "Följande uppgifter skall lämnas i anbud:...", varefter ett antal efterfrågade uppgifter punktats upp.

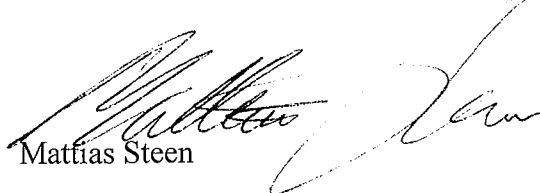
I upphandlingsdokumentet, under AFB 52., anges bl.a. att platschef/arbetsledares erfarenhet ska styrkas med CV och referenser.

Kravet i AFB.52 på att platschefs/arbetsledares erfarenhet ska styrkas med CV och referenser är enligt förvaltningsrätten i sig klart och tydligt formulerat. Frågan är om det faktum att efterfrågade referenser och CV inte finns uppräknat under AFB.31 innebär att upphandlingsdokumentet är otydligt i fråga om huruvida lämnande av uppgifter i form av CV och referenser för platschef/arbetsledare i anbudet utgör ett krav eller inte.

Förvaltningsrätten kan konstatera att det inte uttryckligen framgår av punkten AFB.31 att de däri listade punkterna är uttömmande. AFB.31 och AFB.52 är således inte motstridiga. En rimligt omsorgsfull anbudsgivare borde enligt förvaltningsrättens mening därmed inse att det, genom vad som anges i punkten AFB.52, föreligger ett krav att lämna uppgifter i form av CV och referenser, oavsett att denna uppgift inte återges under punkten AFB.31. Upphandlingsdokumentet kan därmed enligt förvaltningsrättens

mening inte anses vara otydligt i detta avseende. Eftersom JKN inte i sitt anbud har styrkt platschefs/arbetsledares erfarenhet med CV och referenser brister JKN:s i kravuppfyllnad. Staffanstorps kommun har därmed haft fog för att förkasta bolagets anbud.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)



Mattias Steen

Anna Aktermo har föredragit målet.



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 nyårsafton, 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.