



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Föredragande
 Matilda Ståhl

DOM
 2019-08-14
 Meddelad i Falun

Mål nr
 2863-19

SÖKANDE

Ljungbergs Tryckeri i Klippan AB, 556884-2511
 Box 100
 264 22 Klippan

MOTPART

Göteborgs Operan AB, 556121-7828
 Christina Nilssons Gata
 411 04 Göteborg

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2019-08-15	
Avdi	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 258178

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45 S-791 21 Falun	Kullen 4	023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	023-383 00 80	måndag–fredag 08:00–12:00 13:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

GöteborgsOperan (GO) gör en upphandling av trycksaksproduktion. Upphandlingen genomförs genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Av tilldelningsbeslutet och upphandlingsrapporten framgår att annan leverantör än Ljungbergs Tryckeri i Klippan AB (Ljungbergs) placerat sig på första plats samt att anbudet från Ljungbergs inte gått vidare till utvärdering eftersom anbudet inte ansetts uppfylla de krav som ställts.

Ljungbergs ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att bolagets anbud tas upp för utvärdering. Ljungbergs anför i huvudsak följande. GO har ställt krav på att arbetsprover ska bifogas som bilagor till anbudet. GO menar att Ljungbergs inte har uppfyllt detta obligatoriska krav och meddelade, efter att tilldelningsbeslutet meddelats, att GO inte mottagit någon leverans avseende bilden ”The Phantom of the Opera” på bestruket respektive obestruket papper. Detta stämmer dock inte, Ljungbergs har inkommit med arbetsprover på både bestruket och obestruket papper och den aktuella bilden finns visst med på både bestruket och obestruket papper. Ljungbergs har därmed inkommit med ett anbud i enlighet med kraven i både punkt 2.9 och 5.4.2 i upphandlingsdokumenten. GO har brutit mot likabehandlingsprincipen eller principen om icke-diskriminering genom att inte utvärdera bolagets anbud och detta har medfört att Ljungbergs har lidit skada.

GO bestrider Ljungbergs yrkande och anför i huvudsak följande. GO har i ”Frågor och svar” förtydligt att de arbetsprover som avser bearbetning och tryck av de två bilder som GO bifogat upphandlingsdokumenten (5A-5B) ska vara tryckta såväl genom off-set tryck som digitalt tryck. Den bild som Ljungbergs bifogat sin ansökan ger en tydlig bild av den brist som bolagets

anbud varit behäftat med. Av bilden framgår att de båda bilder som GO bifogat upphandlingsdokumenten givits in i bearbetade och off-set tryckta versioner (såväl bestrukna som obestrukna). Däremot har endast den ena bilden givits in i bearbetat och digitaltryckt version (bestruken och obestruken). Den andra bilden, som återger en scen ur GO:s uppsättning Fantomen på Operan, har inte givits in i bearbetad och digitalt tryckt form (vare sig bestruken eller obestruken) på det sätt föreskrivits. Ljungbergs anbud uppfyller således inte de obligatoriska kraven som ställts upp. Ljungbergs har i sin ansökan inte redogjort för på det sätt som det aktuella arbetsprovet har givits in till GO, än mindre visat att arbetsprovet faktiskt har givits in.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter denne grundar sin talan på (RÅ 2009 ref. 69). Av 20 kap. 6 § LOU följer att det förvaltningsrätten har att pröva är om det på grundval av vad Ljungbergs anfört är visat att GO har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Ljungbergs har lidit eller kan komma att lida skada. De grundläggande principerna framgår av 4 kap. 1 § LOU och innebär att upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Upphandlingsdokumenten

I punkt 2.9 i upphandlingsdokumenten anges följande.

2.9 Anbudets innehåll

Obligatoriska krav måste uppfyllas. Ett anbud som inte uppfyller samtliga obligatoriska krav kommer att förkastas. Anbudsgivaren har att tillse att anbudet är komplett och innehåller samtliga begärda uppgifter i föreskriven form. GöteborgsOperan har ingen skyldighet att begära att ett ofullständigt anbud förtydligas eller kompletteras.

- Förfrågningsunderlag
- Bilaga 1 Anbudsformulär, skall fyllas i och bifogas
- Bilaga 2 Prisbilaga, skall fyllas i och bifogas
- Bilaga 3 Sveriges Regioners och landstings uppförande kod
- Bilaga 4 Egen företagsbeskrivning, skall bifogas
- Bilaga 5 Egen uppdragsbeskrivning, skall bifogas
- Bilaga 5A-D Följande fyra (4) arbetsprover skall bifogas som bilagor till anbudet:
 - Bilaga 5A = de två (2) bilder som GöteborgsOperan bifogat till detta förfrågningsunderlag bearbetade av anbudsgivaren och tryckta på samma ark **obestruket** papper
 - Bilaga 5B = de två (2) bilder som GöteborgsOperan bifogat till detta förfrågningsunderlag bearbetade av anbudsgivaren och tryckta på samma ark **bestruket** papper
 - Bilaga 5C = tre (3) av anbudsgivaren framställda trycksaker på **obestruket** papper
 - Bilaga 5D = tre (3) av anbudsgivaren framställda trycksaker på **bestruket** papper

Observera att de fyra (4) arbetsprovena ska skickas via vanlig post att lämnas in på GöteborgsOperan till adressen:

GöteborgsOperan
att. Magdalena Fadum
Christina Nilssons Gata
411 04 Göteborg

Anbud skall utformas helt i enlighet med förfrågningsunderlaget.

Reservationer (sidoanbud) accepteras inte.

I punkt 5.4.2 i upphandlingsdokumenten anges följande.

5.4.2 Arbetsprover

Anbudsgivaren skall till anbudet bifoga arbetsprover enligt nedan:

- de två (2) bilder som GöteborgsOperan bifogat till detta förfrågningsunderlag bearbetade av anbudsgivaren och tryckta på samma ark **obestruket** papper (0-1-2-3 poäng)
- de två (2) bilder som GöteborgsOperan bifogat till detta förfrågningsunderlag bearbetade av anbudsgivaren och tryckta på samma ark **bestruket** papper (0-1-2-3 poäng)
- tre (3) trycksaker (t ex bigad, falsad, limmad enhet) framställda av anbudsgivaren på **obestruket** papper (0-1-2-3 poäng)
- tre (3) trycksaker (t ex bigad, falsad, limmad enhet) framställda av anbudsgivaren på **bestruket** papper (0-1-2-3 poäng)

GöteborgsOperan kommer att bedöma kvaliteten för färg och bildåtergivning på arbetsprovena enligt förteckning ovan och tilldela 0-1-2-3 poäng för respektive arbetsprov.

Anbudsgivaren kan maximalt tilldelas 12 poäng för utvärderingskriterium Arbetsprover enligt beskrivning nedan i avsnitt 5.4.2.1 Poängskala – bedömning arbetsprover

Av Frågor och svar framgår bl.a. följande.

4 Publik fråga

Datum: 2019-03-29 08:46
Till: Alla

Angående arbetsprover.
Ni skriver inte vilken tryckteknik vi ska använda för arbetsproverna.

Publikt svar

Från: GöteborgsOperan Aktiebolag

Datum: 2019-03-29 08:46
Till: Alla

Förtydligande punkt 5.4.2 i FFU

Anbudsgivaren skall till anbudet bifoga arbetsprover enligt nedan:
de två (2) bilder som GöteborgsOperan bifogat till detta förfrågningsunderlag bearbetade av
anbudsgivaren och tryckta på samma ark obestruket papper både off-set och digitalt.

de två (2) bilder som GöteborgsOperan bifogat till detta förfrågningsunderlag bearbetade av
anbudsgivaren och tryckta på samma ark bestruket papper både off-set och digitalt.

Uppfyller Ljungbergs anbud kravet på arbetsprover?

Ljungbergs har gjort gällande att bolagets anbud uppfyller de krav som ställts i punkt 2.9 och 5.4.2 i upphandlingsdokumenten. GO har gjort gällande att Ljungbergs anbud inte uppfyller de aktuella kraven eftersom bolaget inte bifogat den ena bilden i bearbetad och digitalt tryckt form på bestruket eller obestruket papper.

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att de svar, förtydliganden och kompletteringar som publiceras under "Frågor och Svar" är en del av upphandlingsdokumenten. För att uppfylla de krav som ställts avseende arbetsprov ska anbudsgivare således bl.a. ge in de två bilder som bifogats upphandlingsdokumenten, bearbetade och tryckta på samma ark obestruket papper, både off-set tryckta och digitalt tryckta samt bearbetade och tryckta på samma ark bestruket papper, både off-set tryckta och digitalt tryckta. Förvaltningsrätten anser inte att Ljungbergs anfört omständigheter som visar att bolaget gett in båda bilderna i bearbetad och digitalt tryckt form på bestruket och obestruket papper. Ljungbergs uppfyller därmed inte de krav som ställts i upphandlingen och det har således varit korrekt av GO att förkasta bolagets anbud. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger därmed inte. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

Hur man överklagar, se bilaga (FR-05).

Eva Karlsson Helghe, rådman



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.

