


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
DOM
2017-02-14
Meddelad i Göteborg

Mål nr
11703-16

Avd. 3

SÖKANDE
AB Nymans UR 1851, 556581-4554
Box 7162
103 88 Stockholm

Ombud: Advokat Joakim Lavér
Hannes Snellman Advokatbyrå AB
Box 7801
103 96 Stockholm
MOTPARTER
1. Västra Götalandsregionen
Regionens Hus
462 80 Vänersborg

2. Jarl Sandin & Söner Guld & Silver AB, 556285-0700
Kungsgatan 67
411 08 Göteborg
SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2017-02-14	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att Västra Götalandsregionens upphandling av Gåvor och gratifikationer, RS 2016-04152, avseende produktgrupp 6: Klockor, inte får avslutas förrän rättelse har gjorts genom ny anbudsutvärdering.

Dok.Id 452772

Postadress Box 53197 400 15 Göteborg	Besöksadress Sten Sturegatan 14	Telefon 031 - 732 70 00 E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se	Telefax 031 - 711 78 59	Expeditionstid måndag-fredag 08:00-16:00
---	---	--	-----------------------------------	---

BAKGRUND

Västra Götalandsregionen, nedan VGR, genomför en upphandling av Gåvor och gratifikationer, RS 2016-04152.

Av tilldelningsbeslut den 27 oktober 2016 framgår att Jarl Sandin & Söner Guld & Silver AB, nedan Jarl Sandin, vunnit upphandlingen i produktgrupp 6: Klockor.

YRKANDEN M.M.

AB Nymans UR 1851, nedan Nymans, ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen, såvitt avser produktgrupp 6: Klockor, får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att en ny utvärdering görs utan beaktande av anbudet ingivit av Jarl Sandin. De anför i huvudsak följande. Jarl Sandin uppfyller inte kraven på värdet som angetts av VGR. På Kungliga Patriotiska Sällskapetets hemsida framgår det att värdet på medalj nr 2 för uppskattad arbetsinsats uppgår just till 9 000 kr exklusive moms. VGR förtydligade under upphandlingens frågor och svarsprocess att värdet på gåvan ska vara som lägst 9 000 kr exklusive moms, alltså 11 250 kr inklusive moms. Samtliga frågor och svar under upphandlingen publicerades genom upphandlingsverktyget Amesto och var således tillgängliga för anbudssintressenterna. Utöver det förfrågningsunderlag som tillhandahålls i upphandlingen ska anbudsgivarna naturligtvis beakta den information som lämnas under frågor och svarsprocessen i upphandlingen. Värdet som anges i anbudet ska vara det cirkapris som gäller i butik. På tre av fyra av Jarl Sandins produkter är värde lägre än ställt krav. Samtliga Nymans gåvor överstiger det angivna värdet. Av utvärderingen framgår att Nymans skulle ha vunnit upphandlingen om kravet på gåvans värde tagits hänsyn till.

VGR anser att ansökan ska bifallas och anför i huvudsak följande. Av anbudsinbjudan punkt 3.5. framgår att anbudsgivaren ska hämta förfrågningsunderlaget från upphandlingssystemet för att säkerställa att information fås om eventuella frågor och svar under anbudstiden. Dessa frågor och svar är således en naturlig del av förfrågningsunderlaget. I frågor och svar har förtydligats att värdet på gåvan ska vara lägst 9 000 kr exklusive moms. Jarl Sandin har hämtat ut förfrågningsunderlaget från upphandlingssystemet och har för övrigt även ställt egna frågor. En utvärdering av Jarl Sandins anbud på produktgrupp 6 har genomförts trots att ska kravet om gåvans värde inte var uppfyllt. Upphandlingen ska därmed rättas.

Jarl Sandin anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Under rubriken 8 i förfrågningsunderlaget framgår vilka handlingar det är som utgör det sammantagna förfrågningsunderlaget. Andra handlingar saknar därmed betydelse för bedömningen av de krav som gäller för upphandlingen. Av förfrågningsunderlaget framgår att gåvans värde ska motsvara Kungliga Patriotiska Sällskapet's Medalj Nr 2 för uppskattad arbetsinsats. Värdet av det som offererats motsvarar mycket väl det ställda kravet. Det finns inget pris angivet i något ska krav. Om så skulle anses vara fallet är ska kravet synnerligen undermåligt och helt obegripligt formulerat och upphandlingen måste i sådana fall göras om.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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 iaktas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen. I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om det finns sådana brister i den aktuella upphandlingen avseende produktgrupp 6: Klockor, att det finns skäl för ingripande med stöd av bestämmelserna i LOU.

För att kravet på förutsägbarhet ska vara uppfyllt måste det klart framgå av förfrågningsunderlaget vad den upphandlande enheten efterfrågar.

VGR har i förfrågningsunderlaget uppställt ett krav på att gåvans värde ska motsvara Kungliga Patriotiska Sällskapets Medalj Nr 2 för uppskattad arbetsinsats. Detta krav har sedan förtydligats under frågor och svar. Värdet på gåvan ska vara som lägst 9 000 kr exklusive moms. Av anbudsinbjudan framgår att anbudsgivaren ska hämta förfrågningsunderlaget från upphandlingssystemet för att säkerställa att information fås om eventuella frågor och svar under anbudstiden.

Jarl Sandin har invänt att det i förfrågningsunderlaget framgår vilka handlingar det är som utgör det sammantagna förfrågningsunderlaget och att frågor och svar inte omfattas av de uppräknade bilagorna. Frågor och svar skulle därmed sakna betydelse för bedömningen av de krav som gäller för upphandlingen. Förvaltningsrätten konstaterar dock att det i själva anbudsintjudan är uppställt som ett ska krav att anbudsgivaren ska hämta förfrågningsunderlaget från upphandlingssystemet, just för att säkerställa att information fås om eventuella frågor och svar under anbudstiden. Det framgår också att svar får ställas senast tio kalenderdagar innan anbudstidens utgång och att VGR lämnar svar senast sex kalenderdagar före anbudstidens utgång, samt att svaren är bindande för VGR. Förvaltningsrätten anser därmed att det inte råder någon tvekan om att det är upp till varje anbudsgivare att informera sig om de frågor och svar som kommit in och att dessa, genom den tydliga hänvisningen från anbudsintjudan, utgör en del av förfrågningsunderlaget.

Det har således klart framgått av förfrågningsunderlaget att värdet på gåvan ska vara lägst 9 000 kr exklusive moms. Det är ostridigt att värdet på tre av Jarl Sandins fyra offererade produkter understiger ställda lägsta värde. Eftersom Nymans, efter Jarl Sandin, hade det mest fördelaktiga priset får det förmodas att de har lidit skada när Jarl Sandin, trots att ett ska krav inte var uppfyllt, tilldelats kontrakt. Ansökan ska därmed bifallas och upphandlingen, såvitt avser produktgrupp 6: Klockor, får avslutas först sedan rättelse skett genom att en ny utvärdering görs, utan beaktande av anbudet ingivet av Jarl Sandin.

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


Susanne Nilsson

Tf chefsrådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Louise Berglund.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.