

KONKURRENSVERKET
2014-11-12

KONKURRENSVERKET
2014-11-12

12. NOV. 2014 15:42

Forvaltningsratten i GBG

NR. 0575 S. 1

FAXMIEDDELANDE

Till: Krankenhausverband

Faxnummer:
E-mail: Birgitta.Johansson

Telefon: 031-732 71 49

Denna fax innehåller ...

12. NOV. 2014 15:43

Förvaltningsrätten i GBG



**FORVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORGS
DOM
2014-11-12
Meddelad i
Avdelning 3 Enhet 32**

NR. 0575
S. 2
Sida 1 (7)

MAIL.FX
7615-14

SÖKANDE

Scanska Sverige AB, 556033-9086
Väg och Anläggning Väst
Distrikts Göteborg
405 18 Göteborg

Ombud: Advokat Roger Wier
Advokatfirma Morris AB
Box 2162
411 16 Göteborg

MOTPART

Göteborgs Stad, Lokalnämnden
Box 5163
402 26 Göteborg

Ombud: Advokat Roland Adrell och jur.kand. Sara Karlsson
Gärde Wesslau Advokatbyrå i GBG AB
Kungstorget 2
411 17 Göteborg

SAKEN

Överföring enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 293534

Postadress
Box 53 197
400 15 Göteborg

Postadress
Sven Sturegatan 14

Telefon
031-732 70 00

E-post: forvaltningsratten@gbg@dom.se

Tel: 031-71 78 59

E-post: forvaltningsratten@gbg@dom.se

Fax: 031-71 78 59

E-post: forvaltningsratten@gbg@dom.se

Ersändes den
måndag 5.11.2014
08:00-16:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORGS****DOM****BAKGRUND**

Göteborgs Stad, Lokalförvaltning, upphandlande myndighet har genomfört upphandlingen Johannebergsskolan, ombyggnad skolgård (dnr 0517/13). Av tilldelningsbeslutet framgår att Skanska Sverige AB inte vunnit upphandlingen.

YRKKÄNDEN MM.M.

Skanska Sverige AB (bolaget) yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse vidtagits och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför i huvudsak följande. Upphandlande myndighet har kvalificerat ett anbud som inte uppfyller samtidiga ställda skallkrav. Upphandlande myndighet har dessutom ågerat i strid med LOU eftersom vinnande leverantör tilläts att komplettera anbudden efter anbudsiden har gått ut och efter det att inkomma anbud har öppnats. Den komplettering som vinnande leverantör tilläts göra efter det att anbudsiden löpt ut innebar att leverantören efter kompletteringen uppfyllde aktuellt skallkrav. Genom att tillåta vinnande leverantör att komplettera sitt anbud gynnades detta bolag på ett otillbörligt sätt. Detta utgör fel som är begagnna i upphandlingens slutskedje och rättelse är därför den mest lämpliga och minst ingripande åtgärden. För det fall domstolen anser att vinnande leverantörs anbud uppfyller samtidiga uppställda skallkrav och/eller att den kompletterings leverantören tilläts göra är förealignt med LOU gör bolaget gallande att förstågningssunderlaget är otydligt och brister i kravet på transparens. Detta i så allvarlig omfattning att det inte har varit möjligt för anbuds-givarna att veta vad upphandlande myndighet tillmäter särskild betydelse och vad respektive krav har för konsekvens. Detta har haft direkt påverkan på hur anbuds-givarna har utformat sina anbud. Bolaget gör alltså gillande i andra hand att upphandlande ska göras om. Upphandlande myndighets ägerande har medfört att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada. — Upphandlande myndighet har förändrat upphandlingsförfarandet genom en komplettering daterad den 18 juni 2014 (KF01), dvs. före sista anbuds-

dagen den 24 juni 2014. Samtliga inkomna anbud kvalificerades till utvärdering, däribland anbuden från bolaget och vinnande leverantör. Upphandlade myndighet har genomfört en anbudsgenomgång den 3 juli 2014 med vinnande leverantör, varvid leverantören har tillåtits att tillföra helt nya uppgifter till bolagets anbud.

Göteborgs Stad, Lokalförvaltning bestred att den tillåtit en otillaten komplettering avseende typ av säkerhet och att ett anbud som är orent kvalificerats. Vinnande leverantörs anbud innehåller inte en uppräkning av de kompletteringenar av förfrågningsunderlaget som upphandlande myndighet gjort under anbudsstiden. Denna orättständighet innebär dock inte att anbudet är orent eftersom samtliga kompletteringerar av förfrågningsunderlaget som en upphandlande myndighet gör under anbudsstiden utgör förfrågningsunderlag. Någon sådan uppräkning som anger vilka delar av förfrågningsunderlaget som kompletteras är således inte nödvändig för att uppnå syftet att tillse att anbudsgevären genom anbudsintäktnings godkänner förfrågningsunderlaget. Den omständigheten att vinnande leverantör inte räknat upp samtliga kompletteringerar som upphandlande myndighet gjort innebär således inte att vinnande leverantör i någon del kan sägas ha reserverat sig mot krav i förfrågningsunderlaget. Anbudet brister därför inte avseende kravuppfyllelse på grund av att en uppräkning av handlingar inte görs eftersom LOU inte gör någon distinktion mellan ursprungligt förfrågningsunderlag och kompletterande förfrågningsunderlag. Vinnande anbud siciljer sig därför inte i sak från ett anbud där en uppräkning av upphandlande myndigheters kompletteringer har gjorts. Det vore därför oproportionerligt att förkasta vinnande anbud på denna grund. Upphandlande myndighet hade inför publicering av förfrågningsunderlaget för avsikt att ta bort skrivelsen om typ av säkerhet eftersom den inte ansågs relevant. Denna del i anbudsformularet togs därför bort men av misstag tog inte skrivelsen bort i de administrativa föreskrifterna. Fyra av sex anbudsgeväre missade att ge in uppgift om typ av säkerhet, trotsigen för att fått saknades för att ange

**FORVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORGS****DOM**

denna uppgift. Vid anbudsprocessen med vinnande leverantör tillats denne att komplettera uppgift om vilken typ av säkerhet som vinnande leverantör hade för avsikt att ställa till upphandlande myndighet. Kompletteringen är tillåten enligt LOU. Kravet i AFC.631 anger ett krav på att entreprenören ska ställa säkerhet, antingen genom en bankgaranti eller likvärdigt, samt att beställaren ensam ska ha rätten att bedöma likvärdigheten. Utifräms denna formulering har bedömningen gjorts att samtidiga anbud som ges in och som inte innehåller en reservation avseende säkerhet, per automatisk bedöms uppfylla kravet i AFC.631. Med hänvisning till proportionallitetsprincipen vore det en för längtgående åtgärd att Rikestaten fylla av sex anbud på grund av att en marginell sakuppgift av denna typ saknas. Det är för upphandlande myndighet av betydligt underordnad vikt att veta vilken typ av säkerhet som en anbudsgivare kommer ställa eftersom kravet i AFC.631 specifikt anger "bankgaranti eller likvärdig" och en uebliven reservation innebefär att detta krav godkänts. Det bestäts att kompletteringen avseende typ av säkerhet utgör en orättfärdlig komplettering och anförs härvid att kompletteringen utgör en ständan marginell sakuppgift som kan ihållas inom ramen för tillätna kompletteringer utan att riskera särbehandling eller konkurrensbegränsning. Som exempel på tillätna kompletteringer enligt karmarratspraxis kan namnas tillätna kompletteringer efter anbudsiden utgång som avser obligatoriska uppgifter från myndigheter så länge dessa inbördes i linje med likabehandlingsprincipen.

DOMSKÅL*Tillämpliga bestämmelser*

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 (1 kap. 9 § LOU).

12. NOV. 2014 15:44

Forvaltningsrätten i GBG

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORGS**

DOM

NR. 0575 S. 6
Sida 5
7615--14

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande prin-

ciperna i kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen 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 rätteleso har ej orts (16 kap. 6 § LOU).

Administrativa föreskrifter i relevanta delar

AFB.31 Anbuds form och innehåll

Anbudden ska avges skriftligen i enlighet med bifogat anbudsformulär och intämnas i slutet och märkt kuvert. År ej anbudsformulär till alla delar ifyllt och/eller begärda uppgifter ej intämnade kan anbudden komma att förkastas.

Anbudden ska vara skrivet på svenska.

A: Uppgifter om anbudsgevären

1. Anbudsgeväre ska ange uppgifter om organisationen: Företagsnamn, organisationsnummer, adress och telefonnummer.
2. Anbudsgeväre ska ange den e-postadress till vilken tilldelningsbeslut ska skickas.

B: Uppgifter för prövning av anbudsgeväre

1. Anbudsgeväre ska i enlighet med AFB.511 till anbud, foga bevis över att företaget är registrerat i aktiebolags-, handels- eller föreningsregister (Bolagseverket).
2. Anbudsgeväre intygar genom underskrift av anbudden att företaget har F-skatt och fritt från hinder enligt LOU 10 kap. 1-2 §§ (1 enlighet med AFB.512).
3. Anbudsgeväre ska i anbud ange vilken typ av säkerhet som kommer att ställas till beställaren enligt AFC.631.
...

AFB.51 Prövning av anbudsgeväre

Prövning av anbudsgeväre kommer att ske genom kontroll av att

anbudsgevären uppfyller krav enligt AFB.514—AFB.516.

Inför tilldelningsbeslut kommer beställaren att kontrollera att den leverantör som avses tilldelas kontraktet uppfyller krav enligt AFB.511 och AFB.513.

AFB.52 Värderingsgrundar vid prövning av anbud

Beställaren kommer att anta det anbud med lägsta pris, enligt summaning nedan:

...

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

DOM

AFC.63 Säkerhet

AFC.63:1 Säkerhet till beställaren

Entreprenören ska stilla säkerhet i form av bankgaranti eller likvärdigt för sitt åtagande. Beställaren ska ensan ha rätten att bedöma likvärdigheten. Bankgarantin ska vara skriven på svenska och säkerheten ska ej vara tidsbunden.

Moderbolagsgaranti betraktas ej som likvärdig.

Forvaltningsrätten bedömning

Bolaget har i första hand invänt att upphandlande myndighet har kvalificerat ett så kallat orienterat anbud till utvärdering. Genom att inte ange i vilken form säkerhet kommer att ställas, genom bankgaranti eller likvärdigt. I administrativa föreskrifterna anges att anbudsgevärna ska ställa säkerhet i form av bankgaranti eller likvärdigt men inte när detta ska ske. I administrativa föreskrifterna anges också att anbudsgevare i anbud ska ange vilken typ av säkerhet som kommer att ställas till beställaren och att komma att förkastas om begärda uppgifter inte är inlämnade.

Frågan är således om den utelämnade uppgiften, om säkerhet kommer att ställas som bankgaranti eller likvärdigt, medför att upphandlande myndighet skulle ha förkastat dessa anbud i kvalificeringsfasen. Av upphandlingsföreskrifterna framgår att konsekvensen av att begärda uppgifter inte lämnats är att anbudden kan komma att förkastas. Vid denna bedömning är av stor betydelse att upphandlande myndighet kvalificerat samtliga fyra av totalt sex anbudsgevare som inte angivit i vilken form säkerhet kommer att ställas. Den omständigheten att majoriteten av inlämnade anbud saknar uppgift om i vilken form säkerheten kommer att ställas talar i och för sig att det finns sådana oklärningar i förfrågningsunderlaget att det finns grund för ingripande med stöd av LOU. Förvaltningsrätten anser dock med hänsyn till att det inte är en fråga om anbudsgevärna kommer att ställa säkerhet utan endast att de ska lämna uppgift om formen för säkerheten genom att i anbudden ange orden *bankgaranti* eller *likvärdigt*, är den utelämnade uppgiften av så ringa bety-

12. NOV. 2014 15:45

Forvaltningsrätten i GBG

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG

NR. 0575 S. 8
Sida 7
7615-14

DOMI

delse att britten i anbuden inte kan anses vara av sådan art eller omfattning att ett godtagande av anbudet medför att kravet på affärsmässighet åsidosatts (jfr RA 2002 ref. 50 och KRNIS 3192-13). Förvaltningsrätten anser därmed att upphandlande myndighet genom att utviddera vinnande leverantör inte kan anses ha förfurit på ett sådant sätt att det strider mot de upphandlingsrättsliga principerna i LOU. Att bolaget vid ett senare tillfälle lämnat uppgift om formen för sikkerheten föranleder inte annan bedömnings.

Bolaget gör även gällande att upphandlande myndighet har förändrat upphandlingsföremålet genom en komplettering daterad den 18 juni 2014 (KF 01). Bolaget anser att vinnande leverantör har lämnat ett anbud som inte tar hänsyn till kompletteringen som upphandlande myndighet har gjort under upphandlingsförfarandet varför anbudet skulle ha förkastats. Vidare anför bolaget att kompletteringen har direkt påverkan på anbudsutmanen. Av skrivelse som bifogats ansökan anges att förfrågningsunderlaget har kompletterats eller ändrats genom handlingen "Storlekstabell Euroflexclot", och frågan har besvarats med "Ritningen stämmer, ny storlekstabell bifogas". I förfrågningsunderlaget anges att svar på ställda frågor lämnas via upphandlingar.nu och skriftligen, svar till alla anbudsfrågor senast den 18 juni 2018, vilket får anseas motsvara kravet på transparens. Det har inte visats att bolaget lidit eller kunnat lida skada med utgångspunkt i vad som ärberopats. Vad bolaget anfört i denna del utgör inte skäl att ingripa med stöd av LOU. Bolaget har inte heller i övrigt visat att det finns tillräcklig grund att förordna om rättelse eller att upphandlingen ska göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV3109/1B LOU)


Mats Nilsson
Rättsråd

Föredragande har varit M Georgsson.

SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN SVERKLÄGAR - PROVNINGSSILLSLAND

skas skänka till Kammaroträffen i Göteborg. Skräckvälserna, sela dock skickas eller lämnas till Förvaltningen i Kirchen.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten innan tre veckor från den dags

da sätts dock inte en rörelse i rörelsen, och om man har köndräktas vid en rörande förhandling, eller det vid en sättan förhandling har angetts till en annan, sådant att man kan medtala, ska dock

Beskrivande meddelanden om konflikten i Indien är dock
överlägande. Konflikten inom tre veckor
fann den dag domstolen beslut meddelades.
Tidigare har domstolen för offensiva part riktat

För den dag beslutet meddelades.

lärdag, söndag eller helgängen, niohundratalet, julaförn eller nyårsafton rikteck det att skivvalsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunnas tas upp i kasinomarknaden företrädes sätter prövningstillståndet meddelas. Kasinotillståndet är permanent.

provningsställstånd om
1. det finns anledning att berövta

2. försvarningsställen har kommit till, det inte utan att sådant tillstånd

meddelas här att bedöma rättegången och
det slut som förfaloböngsättningen har
kommit till.

3. der är av vikt för ledning av
räckstillämpningar att övervägandet
av alla

4. PROVAS AV HÖGIGT KÄLLA, SOM
DAT ARNAKS SÅNS SYMMETRISKA SKUL ATT PX
ÖVERKLÄDDAREN.

Om prövningstillstånd inte maddelas skall förvaltningsrätten besluta fast. Det är därför

Viktigt att det skall gå ut med en
överklagande till kommissionen varför man
välser ur prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen ned överläggande ska innehålla
1. Klagandens Person-/ organisationsnamn
postaadress, e-postadress och telefonnummer

DV 3109/1B · LOU 2013-06 · Produced by Domstolsverket

Överlämningar.
Om prövningstillstånd inte meddelas skickar verksamhetsbestyrkningen bestyrkning till författningsbestyrkningen. Den ska därför överlämna detta till bestyrkningen och författningsbestyrkningen ska överlämna det till verksamhetsbestyrkningen. Denna överlämning sker i samband med att bestyrkningen har meddelats.

માર્ગદર્શિકા

telefonnummer till lagändringsombudens arbetsplats
sås. Också anges sann eventuellt ännan adress
dessa klaganden kan hälsa för deltagen i mälet —
och om de kostnanderna är aktuella — bokförva
om bokförva anges samma postadress, e-
postadress, telefonnummer till arbetsplatsen
eller mobiltelefonnummer anges. Om någon
person eller organisation anges, ska
handikpen utmärkta meddelas till
kommunen.

denn dom/beslut som överväldgas med
uppgift om förvaltningssäkringsnamn,
manlåne samt dagen för beslutet,
de skall som klaganden anger till stöd för en
begäran om prövningssäkring.

denn studring av förvaltningssäkringen
som beslut som klaganden vill få till stöd,
de berör som klaganden vill åberopa och vad
han/hon vill styra med varje säkring.
Adressen till förvaltningssäkringen framgår av
domen/beslutet.

med om överprövning enligt lagen (2007-1091)
med om offentlig upphandling eller lagen (2007-1092)
med om upphandling inom områdena varer, energi,
transporter och posttjänster för avtal sätter in hand
beslut för överläggande av riktens dom eller
beställer för beslut ut. I de fall sätter för avtal sätter
beställer tio dagar han fått det att rikten avgör
allt eller upphävt ett inrättningsbeslut. Ett
överläggande riktsätt är förfarande för inve
privata bedrägeri sätter. Fullständig
information finns i 16 kapitel i de ovan angivna
lagen.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man
överbrygga känslan vid vissa frågor
förvaltningssäkringen.

