



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LULEÅ

Föredraganden: C. Andersson

DOM
2011-09-05
Meddelad i
Luleå

Mål nr
1256-11 E
D5

SÖKANDE

PVP i Pajala, 556609-3505
Ugglegatan 9
961 73 Boden

Ombud: Advokat Per-Ola Bergqvist och jur.kand. Sven Albins
Foyen Advokatfirma i Sverige KB
Box 7229
10389 Stockholm

MOTPARTER

1. Bodens kommun
961 86 Boden

2. Ventilationsfirma IM AB, 556298-1976
Box 29
961 21 Boden

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan utvärderingen gjorts om och rättats, varvid Ventilationsfirma IM AB:s anbud inte får beaktas.

KONKURRENSVERKET	
2011-09-06	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 18825

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 849 971 26 Luleå	Skeppsbrogatan 41	0920-29 54 90 E-post: forvaltningsrattenilulea@dom.se www.dom.se	0920-29 54 98	måndag – fredag 09:00-12:00 13:00-16:00

BAKGRUND

Bodens kommun (kommunen) har genom förenklat förfarande upphandlat "Byte av ventilationsaggregat" för bland annat Kyrckläppens förskola och Rörvikens förskola. Enligt tilldelningsbeslut den 7 juni 2011 har upphandlingen för respektive förskola tilldelats Ventilationsfirma IM AB. PVP i Pajala AB (PVP) var en av fyra anbudsgivare. Två anbudsgivare hade dessutom lämnat ett alternativt anbud, varför antalet inkomna anbud uppgick till sex stycken.

YRKANDEN M.M.

PVP har ansökt om överprövning och yrkat att Bodens kommuns upphandlingar av byte av ventilationsaggregat för Kyrckläppens och Rörvikens förskolor skall rättas på så sätt att nya anbudsprövningar företas varvid Ventilationsfirma IM AB:s anbud inte ska medtas vid prövningarna.

Till stöd för sin talan har PVP bland annat anfört följande. Ventilationsfirma IM AB:s anbud uppfyller inte de ställda tekniska ska-kraven vad gäller styr- och övervakningssystem samt entreprenadomfattning för de båda objekten. Anbudet innehåller inte den i förfrågningsunderlaget beskrivna och föreskrivna kopplingen till det överordnade systemet. Anbudet skulle därför rätteligen inte ha tagits upp till anbudsutvärderingen.

Ventilationsfirma IM AB har vidare lämnat in sidoanbud som inte uppfyller ställda krav på uppkoppling till det överordnade systemet – utan att inge huvudanbud. Anbudet skulle därför också ha förkastats av den anledningen.

Dessutom baserar sig anbudet inte på hela förfrågningsunderlaget. Den 2 maj 2011 skickades det ut kompletterande föreskrifter till vilka Ventila-

tionsfirma IM AB:s anbud inte överensstämmer med. Ventilationsfirma IM AB:s anbud är ingivet mot bakgrund av den äldre versionen av förfrågningsunderlaget. Anbudet är därför även i detta hänseende orent.

Kommunen har motsatt sig bifall till ansökan och i huvudsak anfört följande. Kommunen har genom egen personal samt genom extern konsult Grontmij granskat bilaga 7 och funnit att någon avvikelse från de tekniska krav, vilka är uppställda i förfrågningsunderlaget, inte föreligger. Bilaga 7 tillhörande Ventilationsfirma IM AB:s anbud kan därför inte betraktas som ett sidoanbud.

Vid utskicket av förfrågningsunderlaget den 2 maj 2011 var kompletteringen – kallad PM 01 – redan inarbetad i förfrågningsunderlaget. Något särskilt PM har således aldrig kompletterats handlingarna under anbudstiden. Inte heller har någon kompletterande föreskrift (KF) skickats. Anbudsgivarna har därför inte haft fog att anta annat än att utsänt förfrågningsunderlag med inarbetat PM 01 också skulle gälla.

Ventilationsfirma IM AB har i yttrande bland annat anfört följande. Bolagets anbud överensstämmer helt med de administrativa föreskrifter som finns uppräknade under AFB. 22 i förfrågningsunderlaget. I bolagets anbud anges att anbudet saknar reservationer (punkten 4). Anbudet ska därför betraktas som ett huvudanbud. Ventilationsfirma IM AB har alltså inte lämnat något sidoanbud. Att bolagets anbud inte skulle vara baserat på hela förfrågningsunderlaget stämmer inte heller. Förfrågningsunderlaget är daterat 26 april 2011 och har ett PM01 daterat den 2 maj 2011 inarbetat. Enligt kommunen har inga kompletterande föreskrifter utsänts under anbudstiden och punkten två i anbudsförslaget är därför inte ifyllt i bolagets anbud.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

I 1 kap. 9 § LOU anges principerna för offentlig upphandling. 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.

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 § (ansökan om överprövning).

Enligt 16 kap. 5 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

I 16 kap. 9 § LOU anges att om en ansökan om överprövning har gjorts, fortsätter avtalsspärr enligt 6 eller 8 § att gälla under handläggningen i förvaltningsrätten (förlängd avtalsspärr). Rätten får besluta att någon förlängd avtalsspärr inte ska gälla.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Av förfrågningsunderlaget för de båda förskolorna framgår att kommunen avsett att anta det anbud som är mest fördelaktigt enligt utvärderingskriterierna pris (60 %), kompetens (5 %), föreslagna tekniska lösningar (25 %), kvalitet och miljö (10 %).

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller samtliga förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. ska-krav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Kraven måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet.

I de administrativa föreskrifterna under punkten AFB.31 uppges bland annat att anbud ska lämnas i överensstämmelse med förfrågningsunderlaget och vidare anges i förfrågningsunderlaget vad anbudsgivaren ska utföra.

PVP har gjort gällande att Ventilationsfirma IM AB:s anbud inte uppfyller de tekniska ska-kraven vad avser styr- och övervakningssystem (punkten 8 i förfrågningsunderlaget) och skulle därför rätteligen ha förkastats. Kommunen har å sin sida ansett att antagna anbud uppfyller samtliga ska-krav och hänvisar till då till bilaga 7 i Ventilationsfirma IM AB:s anbud. Även Ventilationsfirma IM AB anser att lämnade anbud står i överensstämmelse med förfrågningsunderlaget.

Förvaltningsrätten kan inte ur bilaga 7 eller av någon annan företedd handling i målet utläsa att Ventilationsfirma IM AB:s anbud överensstämmer med de ställda tekniska ska-kraven vad avser styr- och övervakningssystem. Förvaltningsrätten anser inte heller att varken kommunen eller Ventilationsfirma IM AB har kunnat redogöra för på vilket sätt de tekniska ska-kraven avseende styr- och övervakningssystem är uppfyllda i Ventilationsfirma IM AB:s anbud. PVP får därför ansetts ha visat att Ventilationsfirma IM AB inte uppfyller ställda ska-krav.

Kommunen har således genom att utvärdera Ventilationsfirma IM AB:s anbud agerat i strid med bestämmelserna i LOU. Förvaltningsrätten anser vidare mot bakgrund av att PVP lämnat det näst lägsta anbudet för de båda objekten att det inte kan uteslutas att PVP riskerat att lida skada på grund

av kommunens agerande. Grund för ingripande enligt LOU föreligger därmed.

Det brott mot LOU som förvaltningsrätten anser föreligga är inte hänförligt till upphandlingens konkurrensuppsökande skede utan till kvalificeringen av anbud. Den åtgärd som då blir aktuell är rättelse. PVP:s ansökan ska således bifallas på så sätt att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse av utvärderingen har gjorts, varvid Ventilationsfirma IM AB:s anbud ska förkastas.

Vid denna utgång i målet saknas skäl att pröva vad PVP i övrigt anfört i sin begäran om överprövning.

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


Britt Dahlin



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 skall kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nå för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.