



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

Martin Henrysson

DOM
2013-01-03
Meddelad i Karlstad

Mål nr
4678-12 E

SÖKANDE

Karlstad Express AB, 556703-6255
Box 393
651 09 Karlstad

Ombud:

Advokat Pernilla Carlsson Rasiwala och
Jur.kand. Marielle Strömbäck
Nord & Co Advokatbyrå KB
Box 1435
111 84 Stockholm

MOTPART

ÖrebroBostäder AB, 556334-8449
Box 8033
700 08 Örebro

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller Karlstad Express AB:s ansökan och beslutar att upphandlingen ska göras om.

KONKURRENSVERKET	
2013 -01- 0 4	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 76068

Postadress
Box 568
651 12 Karlstad

Besöksadress
Rådhuset, Stora
torget

Telefon
054-14 85 00
E-post: forvaltningsratten@karlstad.dom.se
www.forvaltningsratten@karlstad.domstol.se

Telefax
054-14 85 30

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

ÖrebroBostäder AB har genomfört en upphandling av ramavtal avseende diverse flyttjänster i form av paketering, flyttransport och magasinering av gods. Fyra anbud lämnades in, varav två förkastades på grund av saknade uppgifter som krävdes för att gå vidare till utvärderingen av anbuden. Anbudet från Karlstad Express AB förkastades eftersom bolaget inte hade bifogat ett intyg att lokalerna avsedda för magasinering hade larmklass 2. Offert gäller inte som intyg. Även intyget angående rätt temperatur var felaktigt eftersom det intygade en högsta temperatur, och inte en lägsta temperatur som var kravet enligt förfrågningsunderlaget. ÖrebroBostäder beslutade efter utvärdering av de båda anbuden som inte förkastades (från Örebro Budet AB respektive Örebro Flyttningsbyrå AB) att anta Örebro Budet som leverantör av efterfrågade tjänster.

PARTERNAS INSTÄLLNING

Karlstad Express yrkar att upphandlingen ska göras om och anför i huvudsak följande.

Temperaturnivå i magasin, Örebro Budet

Ett av skall-kraven i upphandlingen var att en anbudsgivare skulle bifoga intyg på att temperaturnivån i magasinen var lägst + 12 grader C. Av Örebro Budets ingivna anbudsformulär med bilagor tycks det som att Örebro Budet menar att det är det sedvanliga hyresavtalet i bilagan som tjänar som intyg på att Örebro Budet uppfyller detta skall-krav. Av hyresavtalet framgår dock inte vad den lägsta temperaturen i magasinet kommer att vara. I avtalet förekommer endast en standardklausul som anger att erforderlig uppvärmning av lokalen ombesörjes av hyresvärden.

Örebro Budets anbud saknade således intyg som visade att tillhandahållna magasin uppfyllde kravet på en temperatur om lägst +12 grader C. Av dokumentet Administrativa Föreskrifter framgick tydligt att anbud som inte uppfyllde skall-kraven skulle komma att förkastas. ÖrebroBostäder skulle således mot denna bakgrund inte ha utvärderat Örebro Budets anbud. Att ÖrebroBostäder har godtagit Örebro Budets hyresavtal såsom ett intyg som visar en efterfrågad lägsta temperatur trots att det inte uttryckligen har framgått av hyresavtalet är i synnerhet anmärkningsvärt mot bakgrund av att Karlstad Express anbud blev förkastat just på grund av att en lägsta temperatur inte framgick av det ingivna intyget. ÖrebroBostäder har behandlat anbuden olika.

Referenslista, Örebro Flyttningsbyrå

Ett annat skall-krav i upphandlingen var att anbudsgivaren skulle bifoga en referenslista över liknande arbeten till anbudet som bland annat skulle innehålla en beskrivning av det refererade arbetet. Av Örebro Flyttningsbyrås ingivna anbudsformulär framgår dock inte någon beskrivning av det refererade arbetet. Det är således omöjligt att utläsa av anbudet att Örebro Flyttningsbyrå har utfört liknande arbeten. ÖrebroBostäder skulle därför ha förkastat Örebro Flyttningsbyrås anbud.

Larm, Örebro Flyttningsbyrå

Örebro Flyttningsbyrås anbud brister även i kravet vad gäller intyg avseende att tillhandahållna magasin uppfyller kravet på larmklass 2. Det inlämnade intyget saknar erforderlig underskrift. Av intyget framgår att det måste vara underskrivet för att vara giltigt. Örebro Flyttningsbyrås anbud uppfyller därför inte detta skall-krav.

Skaderekvisitet

ÖrebroBostäders förkastande av Karlstad Express anbud ifrågasätts inte. Karlstad Express riskerar likväl att lida skada av att ÖrebroBostäder inte förkastade Örebro Budets och Örebro Flyttningsbyrås anbud. Om dessa anbud hade förkastats hade inga andra anbud funnits krav att utvärdera, varför ÖrebroBostäder skulle ha tvingats att göra om upphandlingen. Följden hade varit att Karlstad Express skulle ha fått möjlighet att inkomma med ett nytt anbud. I och med ÖrebroBostäders felaktiga agerande förtas Karlstad Express denna möjlighet och riskerar därför att lida skada. Till stöd för sin talan i denna del åberopar Karlstad Express Kammarrätten i Göteborgs dom den 11 februari 2011 i mål nr 4660-10.

ÖrebroBostäder anser att överklagandet ska avslås och anför i huvudsak följande.

Temperaturnivå i magasin, Örebro Budet

Örebro Budet har i sitt anbud som bevis för skall-kravet för miniminivån av temperaturen i magasineringsutrymmen, bifogat ett hyresavtal som gäller en lokal specifikt för "Lager och magasinering av flyttgods". I hyresavtalet finns tydligt beskrivet att "erforderlig uppvärmning av lokalen ombesörjes av hyresvärden". Detta bevis har ÖrebroBostäder tolkat som ett intyg på att minimikraven är uppfyllda, dvs. minst +12 grader C, eftersom det inte finns någon begränsning satt i temperaturnivån i hyresavtalet. Detta har i sin tur ÖrebroBostäder tolkat som att det står hyresgästen fritt att reglera temperaturen i dessa lokaler, utifrån lämplig temperaturnivå, med hänsyn till att det är bohagsgods som ska magasineras, och med hänsyn till kundernas ställda krav.

Temperaturnivå i magasin, Karlstad Express

Karlstad Express bifogade intyg visar att temperaturen i hyrda ytor uppgår till max +15 grader C, vilket innebär att man som upphandlande myndighet inte kan utläsa någon lägsta temperaturnivå. Intyget är inte signerat.

Referenslista, Örebro Flyttningsbyrå

Örebro Flyttningsbyrås anbud saknade en beskrivning av refererade arbeten. Därmed borde även detta anbud ha förkastats.

DOMSKÄL

Upphandlande myndigheter skall behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas (1 kap. 9 § LOU).

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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts (16 kap. 6 § LOU).

Anbudsförfrågan innebar bl.a. ett s.k. skallkrav om magasineringsutrymmen som skulle vara tempererade till lägst + 12 grader C, och att intyg för detta skulle bifogas anbudet. Vad som ingivits från Örebro Budet är ett hyresavtal, som anger att erforderlig uppvärmning av lokalen ombesörjes av hyresvärden. Detta har angivits genom en kryssmarkering på ett formulär med två alternativ (hyresvärden eller hyresgästen), och avser alltså att ange vilken av dessa båda avtalsparter som ska stå för uppvärmningen. Det saknas däremot närmare bestämmelser i hyresavtalet om vilken temperatur som lokalen ska ha. Ordet "erforderlig" innebär enligt förvaltningsrättens

mening inte att Örebro Budet styrkt att lokalen kommer att hålla 12 graders värme, på det sätt som krävs enligt anbudsfrågan. Inte heller på annat sätt är detta styrkt. Huruvida Örebro Budet som hyresgäst har möjlighet att själv reglera temperaturen, såsom ÖrebroBostäder anfört, framstår som oklart och obestyrkt.

Förvaltningsrätten anser därför liksom Karlstad Express att Örebro Budet inte uppfyllt aktuellt skall-krav. Det är ostridigt mellan parterna i målet att det var korrekt att utesluta Karlstad Express anbud, liksom att Örebro Flyttningsbyrås anbud också borde ha diskvalificerats på grund av ett icke uppfyllt skall-krav. Om även Örebro Budets anbud diskvalificeras, vilket rätteligen borde ha skett, kvarstår inga giltiga anbud som går att utvärdera. Som Karlstad Express angett riskerar Karlstad Express därmed att lida skada av att dess anbud uteslutits men inte de båda andra anbuden. Upphandlingen bör därmed göras om i enlighet med Karlstad Express yrkande.

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



Joar Berglund, rådman



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. 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 ska kunna tas upp i kammarrätten fördras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slutvattill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås 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 förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens 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 ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.