

LÄNSRÄTTEN I  
NORRBOTTENS LÄN

DOM  
2008-08-07  
Meddelad i  
Luleå

Mål nr  
1403-08E  
Rotel 4

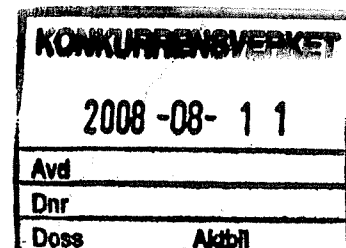
Föredragande: R. Forotan fard

**SÖKANDE**

BDX Företagen AB, 556207-3329  
Box 854  
971 26 Luleå

**MOTPART**

Kalix kommun  
952 81 Kalix



**SAKEN**

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

**YRKANDEN M.M.**

Kalix kommun har upphandlat vinterväghållning/snöröjning för åren 2008-2012. Anbudsgivare antogs den 26 juni 2008 på så sätt att Swerock AB (kallad för Cliffton) tilldelades kontraktet för sträckorna nr 1-6, 8-9, 11-12, Göran Lindgren tilldelas kontraktet för sträcka nr 7 och BDX Företagen AB tilldelades kontraktet avseende sträcka nr 10. Beslutet motiverades med att vara det ekonomiskt mest fördelaktiga. Tilldelningsbesked skickades ut den 27 juni 2008.

BDX Företagen AB har ansökt om överprövning och yrkat att upphandlingen ska rättas på så sätt att Clifftons anbud förkastas och en ny anbudsutvärdering genomförs varvid BDX Företagen AB ska tilldelas ytterligare kontrakt enligt sitt anbud. BDX Företagen AB har även yrkat interimistiskt verkställighetsförbud. Till stöd för sin talan har BDX Företagen AB anfört i huvudsak följande. Cliffton och Kalix kommun har gjort fel vad gäller anbudsinslämningen samt anbudsutvärderingen. Clifftons anbud kom in en dag för sent enligt protokoll vid öppnande av anbud daterat den 26 maj 2008. Förfarandet med inslämning i kommunens postlåda är förkastligt och strider definitivt mot anbudsfrågan och kommunens inköpsprocess. Det är alltid entreprenörens skyldighet att förvissa sig om att anbudshandlingarna är

Dok.Id 47238

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

kommunen tillhanda senast dagen för anbudstidens utgång. Vidare ifrågasätts teckningsrätten för Johan Larsson. Trots att Cliffton inte redovisat kvalitetspolicy, kvalitetsplan, företagets miljöledningssystem och företagets miljöpolicy har Cliffton erhållit maximal poäng. Dessutom omfattar Clifftons certifikat ISO 14001 och ISO 9001 utveckling och produktion och försäljning av ballast och fabriksbetong. Dessa certifikat avser meriter för en annan verksamhet än vad snöröjningen omfattar. Poängen för anbud nummer 2 ska därför reduceras. I förfrågan anges att priset utgör 80 procent och erfarenhet, kvalitet, miljö och organisation utgör vardera fem procent. Vid anbudsutvärderingen har priset tilldelats viktade maximala poäng 8,0 och övriga kriterier har tilldelats maximala poängen 1,0. Detta innebär att priset tilldelats 88,9 procent i värderingsgrund och de övriga faktorerna har tilldelats 11,1 procent. Genom felräkning i anbudsutvärderingen har Cliffton gynnats. De övriga anbuderna bör beaktas vid poängsättningen när anbud nummer 2 utvärderas. Ansökan om överprövning har handlagts enligt bestämmelserna i LOU.

Kalix kommun har bestritt ansökan och anfört bland annat följande. Tilldelningsbeskedet skickades till samtliga anbudsgivare den 27 juni 2008. Ansökan om överprövning har kommit till länsrätten senare än tio dagar efter det att tilldelningsbeskedet skickats till samtliga anbudsgivare varför Kalix kommun kommer att teckna kontrakt med antagna anbudsgivare. I protokoll fört vid anbudsöppning finns anmärkningen "postlåda" vilket anger att anbud inhämtats från kommunens postlåda morgonen efter anbudstidens utgång kl. 24.00. Förfarandet med inlämning i kommunens postlåda är vedertaget eftersom kommunens expedition inte är öppen efter kl. 17.00. Kalix kommun förutsätter att Johan Larsson har teckningsrätt och har senare även erhållit en fullmakt som utvisar detta. Vid tecknande av kontrakt ska teckningsrätten bevisas. Vid anbudsutvärderingen har inte anbudsgivaren nummer 2 erhållit maximal poäng för kvalitet och miljö. Vid granskning av utvärderingen har det inte hittats något fel/någon felräkning.

Av skrivelse från Kalix kommun daterad den 16 juli 2008 framgår att kontrakt ännu inte tecknats. Genom interimistiskt beslut den 17 juli 2008 har länsrätten beslutat att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

### DOMSKÄL

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt nämnda paragraf. Enligt tredje stycket får en ansökan inte prövas efter den tidpunkt då det finns ett kontrakt. Den får dock prövas till dess att tio dagar gått från det att 1. den upphandlande myndigheten lämnat underrättelse enligt 9 kap. 9 § till anbudssökandena eller anbudsgivarna, eller 2. rätten, om den har fattat ett interimistiskt beslut, upphävt det beslutet.

Av 16 kap. 2 § LOU framgår att rätten ska 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 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 12 kap. 1 § LOU ska en upphandlande myndighet anta antingen det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för den upphandlande myn-

digheten, eller det anbud som innehåller det lägsta priset. Vid bedömningen av vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga, ska myndigheten ta hänsyn till olika kriterier som är kopplade till föremålet för kontraktet, såsom pris, leverans eller genomförande tid, miljöegenskaper, driftkostnader, kostnadseffektivitet, kvalitet, estetiska, funktionella och tekniska egenskaper, service och tekniskt stöd. En upphandlande myndighet ska i annonsen om upphandlingen eller i förfrågningsunderlaget ange vilken grund för tilldelning av kontraktet som kommer att tillämpas.

Av 12 kap. 2 § LOU framgår att den upphandlande myndigheten ska ange hur sådana kriterier som avses i 1 § andra stycket kommer att viktas inbördes vid bedömningen av vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga. Kriterieviktningen får anges som intervall med en lämplig största tillåtna spridning. Om det enligt den upphandlande myndigheten inte är möjligt att ange viktningen av de olika kriterierna, ska dessa anges i fallande prioritetsordning. Viktningen av kriterierna eller kriteriernas prioritetsordning ska anges i annonsen om upphandlingen, förfrågningsunderlaget eller i en inbjudan att lämna anbud eller att delta i förhandlingar.

Regeringsrätten har – såvitt gäller äldre LOU - i rättsfallet RÅ 2002 ref. 50 anfört bland annat följande: Lagen om offentlig upphandling, som bygger på EG-direktiv, ger inte närmare besked om hur ett förfrågningsunderlag ska vara utformat eller hur en utvärderingsmodell ska vara konstruerad utöver vad som kan sägas komma till uttryck i de allmänt hållna bestämmelserna i 1 kap. 4 och 22 §§. I det uppställda kravet på affärsmässighet får anses ligga att ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande enheten tillmäter betydelse vid upphandlingen och att en utvärderingsmodell ska vara så utformad att den är ägnad att leda till ett rättvisande resultat, dvs. att det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt antas. Detta följer också av gemenskapsrättens krav på likabehandling, förutsebarhet

och transparens. ---- De skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och gemenskapsrätten inte träds för när.

*Länsrättens bedömning*

Prövningen enligt LOU utgör en kontroll av om det på grundval av de klagomål som sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 2 § LOU.

En ansökan om överprövning får som huvudregel inte prövas efter den tidpunkt då det finns ett kontrakt. Mot bakgrund av att kontrakt inte tecknats trots att den s.k. tiodagarsfristen utgått, finns inget hinder att pröva BDX Företagen ABs ansökan.

BDX Företagen AB har anfört att Clifftons anbud bör förkastas då det är försent inkommet. Vidare ifrågasätts teckningsrätten för Johan Larsson. Av förfrågningsunderlaget AFB.32 framgår att anbud ska vara beställaren tillhanda senast den 22 maj 2008. Enligt protokoll fört vid öppnande av anbud den 26 maj 2008 inkom Cliffton med sitt anbud den 23 maj 2008; därvid har noterats ”postlåda”. Mot bakgrund av vad som i dessa delar anförts av Kalix kommun finner länsrätten att BDX Företagen AB inte visat att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse enligt LOU. Skäl för att vidta åtgärder mot upphandlingen på dessa grunder föreligger därför inte.

BDX Företagen AB har anfört att Cliffton erhållit för hög poäng för kvalitet och miljö samt att certifikaten ISO 14001 och ISO 9001 avser meriter för annan verksamhet än vad snöröjning omfattar. BDX Företagen AB har även

påstått att kommunen i sin utvärdering felaktigt värderat priset gentemot erfarenhet, kvalitet, miljö och organisation på ett sådant sätt att Cliffton gynnats.

I förfrågningsunderlaget AFB.52 anges: Anbudsprövningen kommer att ske på affärsmässiga grunder. Det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet med hänsyn till samtliga omständigheter kommer att antas. B förbehåller sig rätten att fritt utvärdera och avgöra anbud. De faktorer som kommer att tillmätas betydelse vid anbudsprövningen är prisbild (80 procent), erfarenhet (5 procent), kvalitet (5 procent), miljöhänsyn (5 procent) och organisation (5 procent). Saknar anbudsgivaren uppgift beträffande något kriterium erhålles 0 i skalvärde. Under AFC.34 anges: För erhållande av högsta skalvärde vid utvärderingen av anbud ska entreprenören ha ett miljöledningssystem som uppfyller kraven enligt SS-EN ISO 14001. Under AFC.35 anges: Entreprenören bör ha ett kvalitetssystem som uppfyller kraven i EN-SS-ISO 9002. För erhållande av högsta skalvärde vid utvärderingen av anbud ska entreprenören ha ett kvalitetssystem som uppfyller kraven i EN-SS-ISO 9002 (länsrättens notering: i anbudsvärderingen anges detta som certifiering enligt ISO 9001).

Enligt anbudsutvärderingen har Cliffton inte erhållit maximal poäng för kvalitet och miljö utan fyra poäng. Det är inte visat att denna kommunens poängsättning av Clifftons kvalitetspolicy, kvalitetsplan, miljöledningssystem och miljöpolicy skulle strida mot förfrågningsunderlaget eller LOU; för certifieringen enligt ISO 14001 och ISO 9001 har Cliffton över huvud taget inte erhållit poäng. Länsrätten finner inte heller i övrigt att kommunens utvärdering av anbuderna felaktigt gynnat Cliffton i strid med vad som anges i förfrågningsunderlaget eller bestämmelserna i LOU och dess bakomliggande principer. BDX Företagen AB har således inte heller i ovan anförda avseenden visat att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse enligt LOU.

Tillräckliga skäl för att vidta åtgärder mot upphandlingen föreligger således inte heller av denna anledning.

BDX Företagen AB har framfört att de övriga anbuden bör beaktas vid poängsättningen när anbud nummer 2 utvärderas. Av handlingarna framgår inget annat än att Kalix kommun har beaktat samtliga anbud som lagts fram i sin utvärdering.

BDX Företagen ABs ansökan om överprövning ska således avslås.

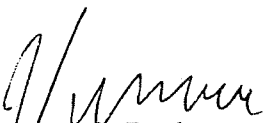
### DOMSLUT

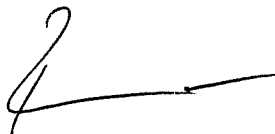
Länsrätten avslår BDX Företagen ABs ansökan om överprövning.

Det interimistiska beslutet från den 17 juli 2008 ska inte längre gälla.

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

Det erinras särskilt om den s.k. tiodagarsfristen i 16 kap. 1 § tredje stycket 2 punkten LOU

  
Victoria Bäckström





## 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 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 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.