



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM
2018-10-12
Meddelad i Malmö

Mål nr
2971-18

SÖKANDE

Kraftringen Energi AB, 556100-9852
Box 25
221 00 Lund

MOTPARTER

1. Lunds kommun, 212000-1132

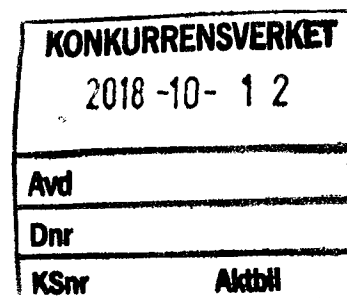
Ombud: advokat Bengt Gärde och advokat David Hertzman
Advokatfirman Gärde & Partners AB
Danderydsgatan 14
114 26 Stockholm

2. Enviroways AB, 556167-9720

Ombud: advokat Madeleine Sifvert
Walthon Advokater AB
Box 716
144 11 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att Lunds kommuns upphandling avseende interna laddstolpar, dnr SN 2017/0529, inte får avslutas förrän rättelse vidtagits på så sätt att ny utvärdering ska genomföras varvid anbudet från Enviroways AB inte får beaktas.

Dok.Id 456018

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Lunds kommun genomför en upphandling av interna laddstolpar, dnr SN 2017/0529. Upphandlingen genomförs med ett öppet förfarande enligt LOU. Enligt tilldelningsbeslutet har Enviroways AB (Eways) tilldelats kontrakt. Krafringen Energi AB (Krafringen) har placerats på andra plats.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Krafringen

Krafringen ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse vidtagits på så sätt att anbudet från Eways förkastas. I andra hand yrkar Krafringen att upphandlingen ska göras om.

Krafringen gör i huvudsak gällande att Eways i avsaknad av personal som är auktoriserad elinstallatör är lagligen förhindrade att utföra det arbete som är föremål för den aktuella upphandlingen och att Eways lämnat in en prisbilaga med flera förbehåll vilket innebär ett orent anbudssvar.

Krafringen anför bl.a. följande.

Eways har på tre ställen i sin prisbilaga skrivit in egna förutsättningar vilket påverkat upphandlingen. Under rubriken ”Markfundament” har Eways gjort ett tillägg (förbehåll) att ingående delar är ”betongfundament, stolpe och stolpadapter”. Dessa delar är endast material. Pris för denna post ska anges inklusive markarbete och ditsättning vilket framgår tydligt av upphandlingsdokumenten.

Beträffande optionen för hårdvara framgår det under ”frågor och svar ” att anbudsgivaren ska lämna pris på hårdvara + uppkopplad tjänst mot en portal. Denna tjänst kan inte levereras utan att arbetstid läggs ner på att koppla upp de laddare som offererats. Eways har exkluderat arbetstid och kan därmed inte anses ha gett ett pris på den efterfrågade optionen.

Det förhållandet att posten avser option och att de otillåtna förbehållen därför inte beaktas vid anbudsutvärderingen saknar betydelse. Av punkten 2.4.6 i förfrågningsunderlaget framgår dessutom att alternativa anbud inte accepteras.

Lunds kommun

Utifrån vad Krafringen respektive Eways anför råder olika uppfattningar huruvida Krafringens prisbilaga innehåller förbehåll eller alternativt anbud. Lunds kommun överlämnar till förvaltningsrätten att bedöma huruvida Krafringen har förmått visa att brist i förfarandet har förekommit som föranleder ingripande enligt LOU.

Eways

Eways anser att ansökan om överprövning ska avslås. Eways är behörigt att utföra elinstallationsarbete vilket framgår av webbplatsen ”Kolla elföretaget”. Av Eways anbudshandlingar framgår att anbudet avser åtagande helt i enlighet med förfrågningsunderlaget.

Eways anför följande.

Eways har inte lämnat något förbehåll vad gäller Markfundament. Eways har endast specificerat att det inte bara är fundamentet som ingår utan också stolpe och stolpadapter. Montage ingår således.

Vad Krafringen anför beträffande optionen hårdvara är det precis som framgår av anbudet en option och den innefattas inte i anbudsutvärderingens utvärderingspris. Eways har inte exkluderat arbetstid som Krafringen felaktigt påstår. Det ska vidare framhållas att kommunen efterfrågat å-priser (eller enhetspriser). Sådana priser omfattar färdig enhet arbete.

Av Eways anbudshandlingar framgår att anbudet avser ett åtagande helt i enlighet med förfrågningsunderlaget. Anbudet är inte orent vilket framgår genom en prövning av vad som skulle utgöra avtalsinnehåll vid accept. Den inledande texten i anbudet tillsammans med förfrågningsunderlaget är styrande när det gäller avtalsinnehåll. Av den inledande texten i anbudet framgår följande. ”Vi offererar härmed Chargestorms laddstationer av produktserien EVA samt tjänster som uppfyller er kravspecifikation till fullo angivet i ert förfrågningsunderlag.” ”Vi erbjuder oss att utföra tjänster enligt interna laddstolpar åt Lunds kommun enligt förfrågningsunderlaget daterat 2017-11-23”

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU 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.

Av 20 kap. 4 och 6 §§ framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen, och på talan av leverantör, som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan en rättelse gjorts.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Av förfrågningsunderlaget punkten 5.2 framgår bl.a. att för att anbudet ska kunna utvärderas ska samtliga krav accepteras och samtliga villkor vara uppfyllda. Anbudspriset räknas fram i bifogad prisbilaga. Samtliga gulmarkerade fält i prisbilagan ska vara ifyllda. Av punkten 2.4.6 i förfrågningsunderlaget framgår att alternativa anbud eller sidoanbud inte accepteras.

I Eways prisbilaga, fältet för Markfundament, har Eways lagt till orden ”betongfundament, stolpe och stolpadapter”. Förvaltningsrätten godtar den förklaring som Eways lämnat att de tillagda orden är en specificering och inte en reservation. Förvaltningsrätten finner således inte att Eways genom specificeringen gjort ett förbehåll till priset för Markfundament.

I Eways prisbilaga, fältet för Optioner hårdvara, har Eways lagt till att ”endast kostnad för arbetstid tillkommer då laddstationerna redan hårdvarumässigt är uppgraderade.”. Av frågor och svar fråga 2:1 framgår att optionen gäller antingen både komponenterna och tjänsten mot portal eller bara tjänsten mot portal beroende på vad som offereras i grundutförande. Eftersom Eways exkluderat arbetstid och anbudet alltså inte omfattar uppdraget i dess helhet får bolaget anses ha gjort en otillåten reservation. Genom att Eways anbud har utvärderats och antagits har Lunds kommun agerat i strid med likabehandlingsprincipen. Detta gäller oaktat att reservationen avser en option. Förvaltningsrätten finner följaktligen att Lunds kommun i det aktuella upphandlingsförfarandet har brutit mot 4 kap. 1 § LOU. Då Krafringen till följd härav lidit skada föreligger grund för ingripande mot upphandlingen. Upphandlingen bör rättas genom att förnyad anbudsutvärdering genomförs, i vilket anbudet från Eways inte ska beaktas. Det saknas därmed anledning för förvaltningsrätten att pröva de övriga grunder som Krafringen åberopat.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Mattias Steen

Ulrika Skogler har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen för överklagande är en helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.