



LÄNSRÄTTEN I
KRONOBERGS LÄN

DOM
2010-02-02
Meddelad i
Växjö

Mål nr
1459-09E
Rotel 3

SÖKANDE

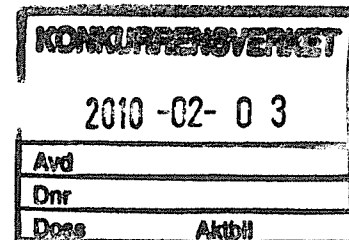
Tjällmo Grävmaskiner AB, 556337-3652
Länsvägen 154
530 94 Tjällmo

MOTPART

Regionförbundet södra Småland
Videum Science Park
351 96 Växjö

SAKEN

Begäran om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU)



Regionförbundet södra Småland och dess medlemmar (Regionförbundet) har genomfört en upphandling avseende schaktning och förläggning av kanalisation, tryckning samt håltagning (Dnr 09/0128). Den 18 november 2009 beslutade Regionförbundet att anta Kanonaden Entreprenad AB (Kanonaden) som leverantör för samtliga delar.

Länsrätten har den 26 november 2009 förordnat att upphandlingen inte får avslutas i avvaktan på att länsrätten beslutar något annat.

Tjällmo Grävmaskiner AB (Bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska göras om eller avslutas först sedan rättelse har gjorts. Bolaget anför bland annat följande. Bolaget anses inte ha kvalificerat sig till utvärderingen då kravet i kravspecifikationen under avsnitt 2.2 **Leverantörsupplysningar** inte bedöms vara uppfyllt. I avsnittet i fråga anges att tre tidigare uppdrag med hänvisning till referensperson (namn, e-postadress och telefonnr) ska redovisas i anbudet. Bolaget har i anbudet angivit tre tidigare uppdrag med hänvisning till referenspersoner men utelämnat e-postadress till en av personerna. Detta beror på att referensen höll på att byta arbetsgivare, vilket också indirekt framgår av anbudsformuläret. Det finns däremot både ett telefonnummer och ett mo-

Dok.Id 45097

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 42	Kungsgatan 8	0470-868 00	0470-869 50	måndag – fredag
351 03 Växjö		E-post: lansrattenikronoberg@dom.se		09:00-12:00 13:00-15:00

bilnummer angivna, vilket innebär att upphandlande enhet utan problem kunnat komma i kontakt med vederbörande, även genom att lämna meddelande via sms. Vidare kan ifrågasättas om efterfrågande av e-postadress omfattas av skall-kravet och om det är ett rimligt krav att både begära e-postadress och telefonnummer och om avsaknad av e-postadress ska kunna diskvalificera en referens om denne kan nås per telefon/mobiltelefon. Bolaget anser att informationen i parenteserna inte är skall-krav utan exempel på information som erfordras. Att avsaknad av e-postadress ska diskvalificera en referens om denna kan nås via telefon eller mobiltelefon är inte rimligt. – Bolaget anses inte heller ha kvalificerat sig till utvärderingen då kravet i kravspecifikationen under avsnitt 4.4 **Betalningsvillkor** inte bedöms vara uppfyllt. I avsnittet i fråga anges som betalningsvillkor att betalning ska ske 30 dagar efter ankomststämplad faktura. Bolaget har i anbudsformuläret under punkten 4 angivit att det accepterar villkoren i punkterna 4.1-4.14 i kravspecifikationen. Bolaget har visserligen, av ren misskrivning, i följebrevet angivit att anbudet förutsätter betalningsvillkor 30 dagar netto, vilket kan tolkas som motstridiga uppgifter. Det är emellertid fråga om en ren felskrivning, vilket även den upphandlande enheten måste ha insett. Bolaget har accepterat de allmänna villkoren i kravspecifikationen. Upphandlingen har därför skett i strid med LOU och medfört att Bolaget lidit skada. – Enligt vad Bolaget förstått har även den leverantör som slutligen antagits lämnat bristfälliga uppgifter i anbudsformuläret, dels saknas postadress till Kanonaden, trots att detta ska framgå, och dels saknas uppgift om telefonnummer till ombud och ansvarig arbetsledare i kravspecifikationen under avsnitt 5.5 **Ansvarig arbetsledare**. Dessa brister borde medfört att denna leverantör inte kvalificerat sig för vidare utvärdering. Utvärderingen är därför felaktig och i strid med LOU.

Regionförbundet motsätter sig bifall till bolagets ansökan och anför bland annat följande. Beträffande påståendet att Regionförbundet brustit i sin prövning av kravet i kravspecifikationen under avsnitt 2.2 **Leverantörs-**

upplysningar framhålles följande. Hade anbudsgivaren uppgivit att referenspersonens e-postadress saknades med anledning av byte av arbetsgivare hade skall-kravet bedömts som uppfyllt. Regionförbundet har emellertid inte tolkat Bolagets anbud som att referenspersonen befann sig mitt i ett arbetsgivarbyte. Bolaget anför vidare att kravet på angivande av e-postadress inte är proportionerligt mot det som ska upphandlas och att kravet därför inte ska leda till diskvalifikation av anbud. Bolaget har i anbudsformuläret accepterat samtliga krav enligt punkterna 2-2.8 i kravspecifikationen. Bolaget har därmed accepterat även lämnande av e-postadress som ett krav. Bolaget borde under anbudstiden besvärat sig för att häva kravet om man ansett att det var oproportionerligt. Kravet ligger enligt Regionförbundet helt i linje med de EG-rättsliga principerna och är inte oproportionerligt. Utvärderingen har inte varit godtycklig. – Bolaget menar att Regionförbundet brustit i sin tolkning av Bolagets avgivna svar enligt villkor i kravspecifikationen under avsnitt 4.4 **Betalningsvillkor**. Bolagets förutsättning gällande betalningsvillkor strider emellertid mot kravspecifikationen och dess skrivelse har inte givit Regionförbundet något utrymme för feltolkning eller möjlighet att bedöma det som en felskrivning. Regionförbundet har gjort bedömningen att betalningsvillkoret är en förutsättning för anbudets giltighet. Skrivelsen är daterad samma dag som anbudsformuläret och underskrivet av Bolagets kontaktperson. Bestämmelserna om komplettering enligt 9 kap. 8 § LOU var inte tillämpliga då Bolaget i sådant fall skulle ha särbehandlats. – Vad avser invändningen beträffande kravspecifikationens avsnitt 5.5 **Ansvarig arbetsledare** anför Regionförbundet följande. Efterfrågat namn och telefonnummer avseende anbudsgivarens ombud och ansvarig arbetsledare utgör inte ett skall-krav då det inte uppställts som ett sådant krav i kravspecifikationen utan anges i anbudsformuläret. Med stöd av principerna om ömsesidigt erkännande har Regionförbundet därför ansett att Kanonaden uppfyllt ställda krav under avsnitt 5.5. Vad beträffar Kanonadens försättsida och avsaknaden av postadress utgjorde det inte heller ett skall-krav enligt kravspecifikationen. Postadress med-

följde dock i Regionförbundets efterfrågade bilagor. Även om det inte var fråga om ett skall-krav fanns uppgiften med i anbudshandlingarna.

DOMSKÄL

Enligt 1 kap. 9 § LOU gäller som huvudregel att 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 iaktas.

Av 9 kap. 8 § första stycket LOU framgår att en upphandlande myndighet får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar fel skrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Av paragrafens andra stycket framgår vidare att myndigheten får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Av förarbetena (prop. 2006/07:128 s 377) framgår att paragrafens första stycke innebär att uppenbara fel i anbud eller anbudsansökningar kan rättas till. I paragrafens andra stycke föreskrivs dessutom att anbudsansökningar och anbud kan förtydligas och kompletteras. Detta får endast göras på initiativ av den upphandlande myndigheten. Bestämmelsen ska tillämpas restriktivt och kommunikationen mellan den upphandlande myndigheten och leverantören bör dokumenteras.

Av 16 kap. 2 § LOU framgår följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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.

Av Regionförbundets kravspecifikation framgår bland annat följande. Anbudsgivare ska utforma anbudet i enlighet med bifogat anbudsformulär. Innan anbud utvärderas kommer en prövning/kvalificering av anbudsgivare att genomföras enligt avsnitt 2 **Generella förutsättningar**. Anbud kommer därefter att utvärderas i dess helhet. Avtal kommer att tecknas med den eller de anbudsgivare som uppfyller angivna krav och som lämnat det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt med hänsyn till pris och starttid efter beställning. Av tilldelningsbeslutet kan utläsas att Bolaget vid uppgivande av referenser lämnat ofullständiga uppgifter och inte uppfyllt de allmänna villkoren på grund av förbehåll beträffande betalningsvillkor.

Länsrätten gör följande bedömning

I kravspecifikationen, under avsnitt 2.2 **Leverantörsupplysningar**, anges att anbudsgivaren ska ha tidigare erfarenhet av liknande uppdrag med resultat som kan styrkas genom referenser och tre tidigare uppdrag (från tre olika företag) med hänvisning till referensperson (namn, e-postadress och telefonnr) ska redovisas i anbudet. Bolaget har i anbudsformuläret inte angivit e-postadress till en av tre uppgivna referenser. Syftet med att inhämta referenser torde ha varit att utreda om anbudsgivare har nödvändig erfarenhet från liknande uppdrag. Uppgifter om e-postadress underlättar därvid kontakten med angivna referenser. I det här fallet har emellertid Bolaget uppgivit referensens namn samt telefonnummer till arbetet och till mobiltelefon. Bolaget kan därför inte i något väsentligt hänseende anses ha underlåtit att lämna begärda uppgifter. Skäl att förkasta Bolagets anbud på denna grund föreligger inte.

I kravspecifikationen, under avsnitt 4.4 **Betalningsvillkor**, framgår att leverantören efter utförd och godkänd besiktning av varje avrop äger rätt att löpande fakturera för utförda och av beställaren godkända arbeten. Betal-

ning sker 30 dagar efter ankomststämplad faktura, ställd till beställaren. Faktureringsavgift eller andra icke överenskomna tillägg godkänns inte. Det är klarlagt att Bolaget i försättsbladet till anbudsformuläret bland annat angivit att anbudet förutsätter betalningsvillkor 30 dagar netto. Bolaget har gjort gällande att det rört sig om en ren felskrivning, vilket Regionförbundet borde ha insett eftersom Bolaget accepterat de allmänna villkoren i kravspecifikationen. Regionförbundet har däremot tolkat skrivelsen som att Bolagets betalningsvillkor utgör en förutsättning för anbudets giltighet. Mot bakgrund av vad som framkommit i målet finner länsrätten att betalningsvillkoret i fråga får anses innehålla en sådan reservation som medför att Bolagets anbud inte är gällande om inte ställt villkor godtas.

I praxis har möjligheten att förtydliga och komplettera anbud tolkats restriktivt. Bolaget har i det här fallet lämnat motstridiga uppgifter i sitt anbud. Det har emellertid inte förelegat någon skyldighet för Regionförbundet att begära in förtydliganden i detta hänseende. Regionförbundet har därför haft fog för sitt beslut att utesluta Bolagets anbud från vidare utvärdering i upphandlingen.

Bolaget har inte visat att Regionförbundet beträffande Kanonadens anbud tagit ovidkommande hänsyn eller att förfarandet i något annat hänseende strider mot de krav som uppställs i LOU.

DOMSLUT

Länsrätten avslår ansökan.

Länsrätten förordnar att det interimistiska beslutet av den 26 november 2009 ska upphöra att gälla.

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


Bengt Lindh



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till kammarrätten i Jönköping.

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.