



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I MALMÖ**  
Avdelning 1  
Lena Palmér

**DOM**  
**2011-03-21**  
Meddelad i  
Malmö

Mål nr  
640-11E

Sida 1 (6)

**SÖKANDE**

Flybo AB, 556463-5794  
Karlstadsvägen 41  
681 25 Kristinehamn

**MOTPART**

Trelleborgs kommun  
Rådhuset  
231 83 Trelleborg

**SAKEN**

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

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
<b>2011-03-23</b>	
<b>Avd</b>	
<b>Dnr</b>	
<b>Doss</b>	<b>Aktbil</b>

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten bifaller Flybo AB:s begäran om ingripande enligt LOU och förordnar att Trelleborgs kommun inte får avsluta upphandlingen av "Offentlig toalett vid Stortorget i Trelleborgs kommun" förrän rättelse har vidtagits genom förnyad utvärdering, i vilken Danfo AB:s anbud inte får delta.

## BAKGRUND OCH YRKANDEN

Trelleborgs kommun genomför en upphandling av "Offentlig toalett vid Stortorget i Trelleborgs kommun". Upphandlingen genomförs enligt reglerna om förenklat förfarande i LOU.

Flybo AB begär överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering genomförs, i vilken anbudsgivare 2 - Danfo AB - inte får delta och i vilken Flybo AB får högre poäng för "anpassning till stadsbild" och "funktionalitet". I andra hand yrkas att upphandlingen ska göras om.

Till grund för talan anförs i bl.a. följande. Upphandlingen har inte genomförts i enlighet med förfrågningsunderlaget. Danfo AB uppfyller inte ställda skallkrav och ska därför förkastas. Anbudsgivaren ska bifoga "Detaljerad beskrivning av offererad toalettbyggnad och övrig utrustning i enlighet med kravspecifikationen." Danfo AB har inte uppfyllt skallkravet i kravspecifikationen på att byggnaden ska utföras med klinker. Av Danfo AB:s anbud framgår klart att det inte läggs klinker i hela byggnaden utan endast i de offentliga utrymna. Av förfrågningsunderlaget framgår vidare att bygganden ska levereras fullt driftfärdig. Av Danfo AB:s anbud framgår att vissa komponenter (t.ex. hängrännor och stuprör) avses levereras som materialsats. Av Danfo AB:s anbud framgår inte vilken byggnad som avser vad när det gäller olika gestaltningar av fasader som hänvisas till de olika presenterade priserna. Detta förvirrar utvärderingen ytterligare.

Utvärderingen ifrågasätts vad avser likvärdighet vid bedömning av de olika produkterna från olika anbudsgivare. I denna utvärdering är det tre faktorer, priset, anpassning till stadsbilden samt funktionalitet, som sammanställts enligt en förutbestämd mall. I förfrågningsunderlaget anges att "- det totalekonomiska mest fördelaktiga med hänsyn till samtliga nedan angivna omstän-

digheter kommer att antas”. Vad avser kriteriet *Anpassning till stadsbilden* är Flybo AB:s utförande likvärdigt med Toab AB:s. Flybo AB bör därför tilldelas minst samma värde som Toab AB, dvs. värde 8, eller snarare 9. Danfo AB har lämnat tre olika förslag på utformning som inte kan anses uppfylla uppställda skall-krav. Flybo AB har för kriteriet *Funktionalitet* erhållit värdena 5 respektive 6. Toab AB och Danfo AB har erhållit värdet 9. Flybo AB anser sig ofördelaktigt bedömda. Det framgår inte på något sätt att de övriga anbudsgivarna skulle leverera en bättre produkt eller ett bättre förslag på lösning än Flybo AB. Flybo AB erbjuder en högkvalitativ byggnad med minimala underhållskostnader. Flybo AB bör för *Funktionalitet* tilldelas värde 9 eller högre. Av förfrågningsunderlaget framgår inte att åtagandet gällande drift och underhåll ska innefatta åtaganden avseende vandalisering och klottersanering. Danfo AB har tydligen i sitt anbud erbjudit denna tjänst, vilket är utöver ställda skall-krav. Detta gör att en högre värdering erhållits. Dock har kostnaden för drift och underhåll mer än fördubblats i förhållande till de övriga två anbudsgivarna.

Trelleborgs kommun bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Samtliga anbudsgivare har bedömts uppfylla kraven i uteslutningsfasen samt i kvalificeringsfasen. Flybo AB:s påstående att Danfo AB inte uppfyller en del skall-krav är felaktigt. Kommunen anser att skall-kraven är uppfyllda och tydligt redovisade i beskrivningen till anbudet samt i innehållsförteckningen. Trots att alla anbud bedömts uppfylla ställda krav finns det stora skillnader i anbuden avseende kvalitet i utförande och komponenter. Dessa utvärderingar har skett i en prövning där pris, anpassning till stadsbilden samt funktionalitet värderats. Den genomförda utvärderingen är korrekt och rättvist genomförd. Kommunen har genom tilldelningsbeslutet valt den för kommunen mest fördelaktiga leverantören med hänsyn tagen till samtliga omständigheter såsom pris funktion och underhåll. Priserna är tydligt presenterade och det har varit enkelt att se vilket pris som har hört till vilken av de föreslagna lösningarna. Klinker på golv i byggnaden har i den tekniska beskrivningen givetvis avsett

de offentliga utrymmena, vilket båda Flybo AB och Danfo AB redovisat. Ingen har redovisat klinker i serviceutrymmena. Anläggningen från Danfo AB är fullt driftfärdig. Från det att anläggningen anslutits till el och vatten/avlopp är anläggningen färdig att tas i drift. Montering av stuprör är givetvis inte möjlig att utföra förrän det finns klarhet i om dessa ska anslutas i mark eller genom utkastare, vilket inte har framgått av förfrågningsunderlaget. Danfo AB har till fullo följt förfrågningsunderlagets skall-krav att byggnaden estetiskt ska anpassas till stadsmiljön vid Stortorget. Redovisningen av de ingående komponenternas funktionalitet har varit tydliga i Danfo AB:s anbud medan Flybo AB:s beskrivningar har varit mer svävande. Vid granskning av offererade anbud har förutom komponenternas funktion även tillgängligheten, planlösning och inredningar jämförts och värderats till Danfo AB:s fördel. Av förfrågningsunderlaget framgår att all drift och underhåll av den offentliga toaletten ska ingå under 5 år. Danfo AB har i sitt anbud angett att detta till fullo genom en av honom ägd rikstäckande serviceorganisation. Flybo AB har angett att avtal kommer att tecknas med en lokal städfirma samt att eventuell vandalisering ska ersättas av beställaren. Detta är ett betydligt sämre alternativ för beställaren eftersom vandalisering av offentliga toaletter tyvärr är vanligt.

### DOMSKÄL

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § 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 16 kap. 1 och 5 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid

gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

*Förvaltningsrättens bedömning*

Flybo AB gör gällande att Trelleborgs kommun brutit mot LOU bl.a. genom att utvärdera och anta ett anbud som inte uppfyller samtliga ställda skalkrav.

För att konkurrens ska kunna ske på lika villkor krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Samtliga krav som ställs på det som ska upphandlas ska finnas med i förfrågningsunderlaget och det ska framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav måste läggas åt sidan.

I det aktuella förfrågningsunderlagets kravspecifikation anges under rubriken *Inredningens utformning* bl.a. följande.

- Toalettbyggnaden skall överlämnas till beställaren i fullt driftfärdigt skick.
- Byggnadens konstruktion liksom all inredning skall utföras i sk "vandsäkert" utförande.
- Golvbeläggningen skall utföras av klinkerplattor.

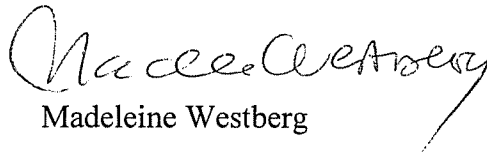
Därefter följer ett antal krav gällande utrustning för WC-utrymme, RWC-utrymme samt Urinoar-utrymme.

Flybo AB åberopar att det av Danfo AB:s anbud framgår att det inte läggs klinker i hela byggnaden utan endast i de offentliga utrymmena. Kommunen har inte motsagt uppgiften, men gör gällande att kravet på klinker på golv i byggnaden har avsett de offentliga utrymmena. Förvaltningsrätten

finner inte stöd i förfrågningsunderlagets lydelse för en sådan begränsning av kravet på klinkerbeläggning. Förvaltningsrätten finner mot bakgrund av det anförda visat att Danfo AB:s anbud inte uppfyller samtliga ställda skall-krav. Danfo AB:s anbud skulle därmed rätteligen ha förkastats. Trelleborgs kommun har genom att utvärdera och anta ett anbud som inte uppfyller ställda skall-krav brutit mot LOU och principerna om transparens och likabehandling. Flybo AB har därigenom lidit eller riskerat att lida skada. Skäl för ingripande mot upphandlingen föreligger därmed redan på denna grund.

Förvaltningsrätten anser att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering ska genomföras, i vilken Danfo AB:s anbud inte får delta.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (Dv 3109/1B LOU)

  
Madeleine Westberg