



RÄTTEN

Kammarrättslagmannen Birgitta Pettersson, ordförande
Kammarrättsrådet Birgitta Henriksson, referent *BM*

FÖREDRAGANDE OCH PROTOKOLLFÖRARE

Föredraganden Marie Andersson

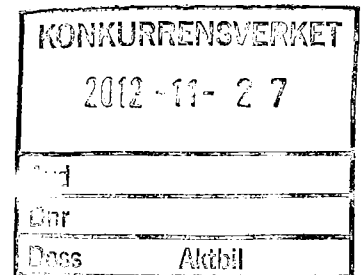
KLAGANDE

Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB, 556087-6418
Box 117
280 64 Glimåkra

MOTPART

1. Bostad AB Klockaren
Box 18
280 63 Sibbhult

2. CS Kyla & VVS AB, 556568-7604
Hammarmedsgatan 7 B
286 32 Örkelljunga



ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Malmös dom den 15 oktober 2012 i mål nr 7342-12

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling; fråga om
prövningstillstånd

Målet föredras, varefter kammarrätten fattar följande

BESLUT

Kammarrätten meddelar inte prövningstillstånd. Förvaltningsrättens avgörande
står därför fast.

KONKURRENSVERKET
Dok.Id 231992 UPPHANDL.AVD F.k.

Postadress
Box 1531
401 50 Göteborg

Besöksadress
Stora Nygatan 21

Telefon
031-732 74 00
E-post: kammarratten.goteborg@dom.se
www.kammarratten.goteborg.se

Telefax
031-732 76 00

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS BESLUT

Det överklagade avgörandet får prövas av kammarrätten bara om kammarrätten har meddelat prövningstillstånd. Vad som krävs för att få prövningstillstånd framgår av 34 a § andra stycket förvaltningsprocesslagen (SFS 1971:291).

Prövningstillstånd får meddelas endast

- om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av kammarrätten (prejudikatdispens)
- om anledning förekommer till ändring av förvaltningsrättens avgörande (ändringsdispens) eller
- om det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet (extraordinär dispens).

Kammarrätten har gått igenom allt material som kommit in hit och det som tidigare instanser haft tillgång till.

Kammarrätten har kommit fram till att det inte finns skäl att meddela prövningstillstånd i detta fall.

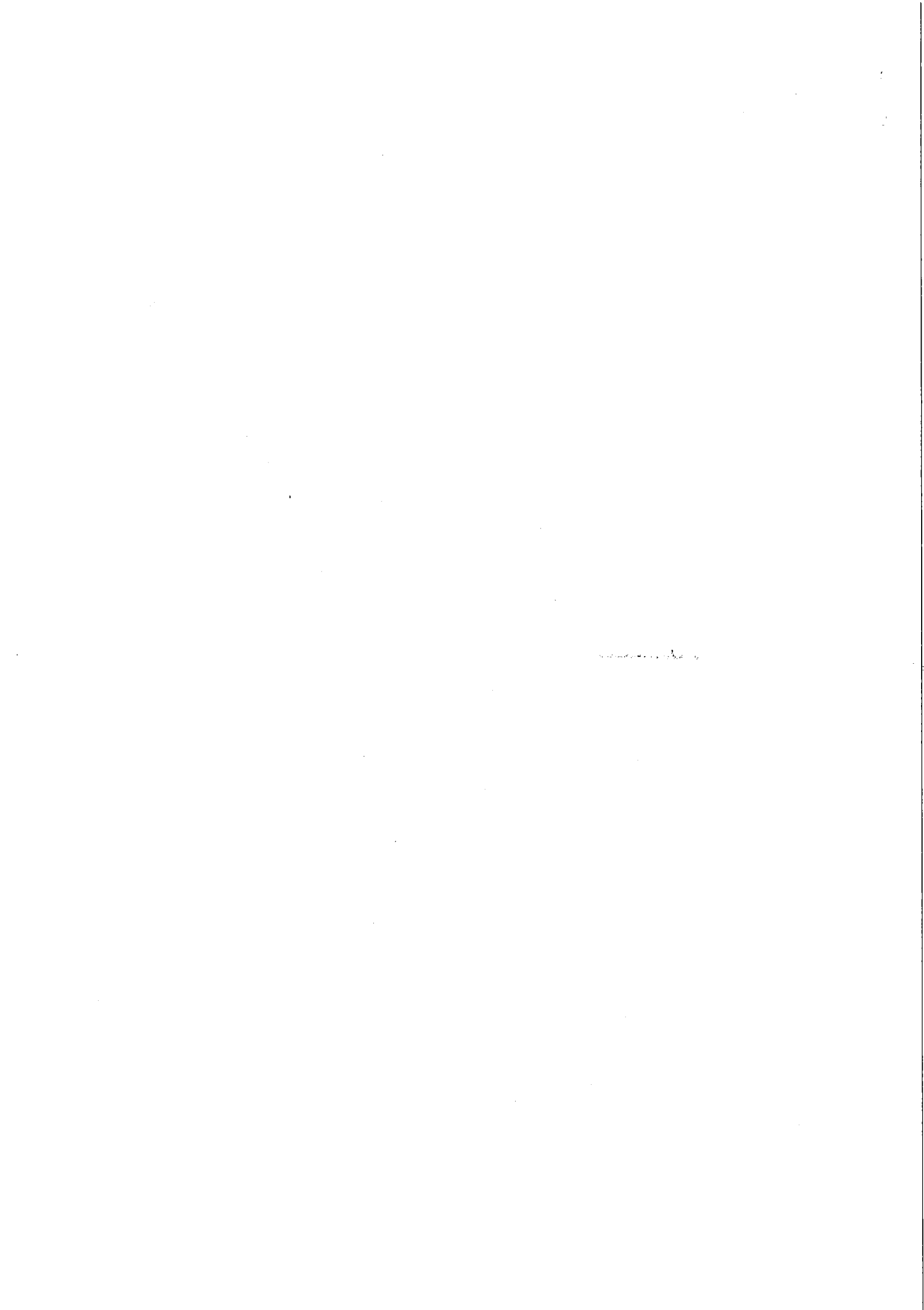
HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (formulär 1)



Marie Andersson

Protokollet uppvisat och beslutet meddelat 2012 -11- 2 1







FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Sune Wennerberg

DOM
2012 -10- 15
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 7342-12E

SÖKANDE

CS Kyla & VVS AB, 556568-7604
 Hammarsmedsgatan 7B
 286 32 Örkelljunga

MOTPART

Bostad AB Klockaren
 Box 18
 280 63 Sibbhult

ÖVRIG BERÖRD

Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB, 556087-6418
 Box 117
 280 64 Glimåkra

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling, LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller CS Kyla & VVS AB:s begäran om ingripande enligt LOU och förordnar att Bostad AB Klockaren inte får avsluta upphandlingen "Värmeinstallation Glimåkra/Sibbhult", dnr 6-2012, förrän rättelse har vidtagits genom förnyad utvärdering i vilken anbudet från Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB inte får delta.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Bostad AB Klockaren genomför upphandlingen "Värmeinstallation Glimåkra/Sibbhult", dnr 6-2012. Upphandlingen genomförs enligt reglerna om förenklat förfarande i LOU och omfattar objekten Marknadsvägen 12 och Högsnavägen 3 i Glimåkra samt Brobyvägen 11 i Sibbhult. Efter utvärdering har Bostad AB Klockaren beslutat att anta anbudet från Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB.

CS Kyla & VVS AB, nedan bolaget, ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den vinnande anbudsgivarens anbud ska förkastas. Som grund för sin ansökan anför bolaget följande. Den entreprenör som fått uppdraget har inte följt förfrågningsunderlaget då de lämnat reservation på asbest och delar av elinstallation som enligt förfrågningsunderlaget ska vara med. När det gäller elarbeten har bolaget inte fått några skriftliga eller muntliga besked på att man endast ska räkna från elcentral. Vidare har den vinnande anbudsgivaren offererat värmepumpar, IVT Greenline F plus 43 samt 36, som enligt produktblad innehåller 5,7 – 5,6 kg gas. Enligt förfrågningsunderlaget ska fyllnadsmängden vara under 3 kg gas. Vidare har inte någon anläggning beskrivits för Högsnavägen 3 i Glimåkra. Enligt förfrågningsunderlaget ska alla handlingar även skickas in på USB/diskett vilket inte skett. Vidare har den vinnande anbudsgivaren friskrivit sig från asfaltering vilket klart och tydligt ska ingå. Enligt rambeskrivningen kan det vid ny elkabel bli asfaltering på alla anläggningar.

Bostad AB Klockaren bestrider bifall till ansökan och anför följande. Upphandlingen är rätt genomförd och myndigheten har använt sig av korrekt tillämpning av förfrågningsunderlagets obligatoriska krav. När det gäller asbest är förekomst av sådan okänd varför det inte har ställts något krav på att det ska ingå i entreprenadsumman. Vidare gäller elinstallation för entreprenaden från elcentral. Uppgradering av mätare och ny ledning fram till elcentralen

ingår inte i entreprenaden. Detta har i samband med visning av arbetsområdena meddelats anbudsgivarna inklusive bolaget. När det gäller kravet på fyllnadsmängd för värmepumpsaggregaten framgår inte av vinnande anbud att detta krav inte är uppfyllt. När det gäller Högsnavägen 3 i Glimåkra anges i det vinnande anbudet att värmepump NIBE F 2300-20 offereras. Vidare nämns USB-minne och CD-skiva endast i en checklista i anbuksformuläret och är inget obligatoriskt. Vidare ingår inte asfaltering i objekten Marknadsvägen 12 och Högsnavägen 3 i Glimåkra.

Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB som har beretts möjlighet att yttra sig över bolagets ansökan har inte svarat.

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. 4 och 6 §§ 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.

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 upp-

rätthållas och ett anbud som inte uppfyller dessa krav måste läggas åt sidan.

Bolaget gör gällande att Bostad AB Klockaren brutit mot LOU genom att utvärdera och anta anbudet från Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB trots att detta enligt bolaget inte uppfyller samtliga ställda skall-krav.

Fråga om anbudet från den vinnande anbudsgivaren uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget avseende anläggning för Högsnavägen 3, asbestsanering, elinstallation och anbudshandlingar på USB-minne/CD-skiva.

När det först gäller vad bolaget anfört om att den vinnande anbudsgivaren inte har beskrivit någon anläggning för Högsnavägen 3 i Glimåkra kan förvaltningsrätten konstatera att det av utredningen i målet framgår att värmepump NIBE F 2300-20 har angetts i Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB anbud. Skäl för utesluta anbudet från utvärdering på denna grund föreligger således inte.

Vidare har bolaget anfört att Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB i sitt anbud har angett att eventuell asbestsanering inte är med i anbudet. I rambeskrivningen avseende installationer i förfrågningsunderlaget anges under punkten BDV.5, Sanering av VVS, kyl- och processmedieinstallationer, att rörisolering innehåller asbest samt att gällande skydds- och säkerhetsföreskrifter vid sanering ska beaktas i entreprenaden. Vidare anges i anbudsföreläggelsen att samtliga kostnader för arbete, material, ställningar etc. ska ingå i anbudssumman för entreprenaden. Enligt förvaltningsrättens mening kan det emellertid härigenom, såsom bolaget anfört, inte anses i förfrågningsunderlaget vara ett krav på att asbestsanering ska redovisas och ingå i anbudssumman. Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB:s anbud får därmed anses uppfylla förfrågningsunderlaget i denna del.

När det gäller vad bolaget anfört om elinstallationer kan förvaltningsrätten konstatera att det i rambeskrivningen anges att elarbeten med material för en komplett fungerande anläggning ska ingå i entreprenaden. Det råder emellertid i målet motstridiga uppgifter om anbudsgivarna erhållit information om att uppgradering av mätare och ny ledning fram till elcentral inte ingår i entreprenaden. Med hänsyn härtill kan förvaltningsrätten inte finna att det enbart på de grunder som bolaget anfört i detta avseende finns skäl att utesluta Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB:s anbud från utvärderingen.

Bolaget har vidare anfört att Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB:s anbud inte innehåller anbudshandlingar på USB-minne/CD-skiva. I förfrågningsunderlaget anges under punkten AFB.31 att anbudet ska innehålla samtliga efterfrågade handlingar och uppgifter för att vara fullständigt. Det är i målet inte visat annat än att Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB:s anbud uppfyller detta. Enbart den omständigheten att anbudet, i enlighet med checklista i anbudsförslaget, inte lämnats in på USB-minne eller CD-skiva utgör enligt förvaltningsrätten inte skäl för ingripande enligt LOU.

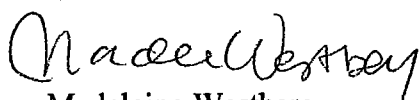
Fråga om anbudet från den vinnande anbudsgivaren uppfyller kraven i förfrågningsunderlaget avseende fyllnadsmängden i kylkrets i värmepumpsaggregaten samt asfaltering.

När det gäller fyllnadsmängden i kylkrets i värmepumpsaggregaten anges under punkten PAK.53 i rambeskrivningen att denna inte ska överstiga 3,0 kg per enhetsaggregat. Förvaltningsrätten kan härvid konstatera att det i målet inte är visat annat än att de av Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB offererade aggregaten enligt produktblad har en fyllnadsmängd på 5,6 – 5,7 kg. Anbudet från Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB uppfyller således inte förfrågningsunderlaget avseende detta krav.

Bolaget har vidare anfört att Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB i sitt anbud friskrivit sig från asfaltering. Av rambeskrivningen framgår att återställande av markytor efter schaktning såsom asfaltering och grässådd ska ingå i entreprenaden. Dock har den upphandlande myndigheten anfört att asfaltering inte ingår i objekten Marknadsvägen 12 och Högsnavägen 3 i Glimåkra. Av utredningen i målet framgår emellertid inte annat än att asfaltering ingår i objektet Brobyvägen 11, varför Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB:s anbud inte kan anses uppfylla kraven i förfrågningsunderlaget i denna del då man angett att asfaltering inte ingår anbudet.

Förvaltningsrätten finner således att Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB:s anbud inte uppfyller samtliga ställda krav i förfrågningsunderlaget och att anbudet därför rätteligen skulle ha förkastats. Bostad AB Klockaren har genom att utvärdera och anta ett anbud som inte uppfyller ställda skalkrav brutit mot LOU och principerna om transparens och likabehandling. Bolaget har därigenom lidit eller riskerat att lida skada. Skäl för ingripande mot upphandlingen föreligger och upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering ska genomföras, i vilken Glimåkra Värme- & Sanitetstjänst AB:s anbud inte får delta.

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


Madeleine Westberg

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen *men ska skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten *inom tre veckor* från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen fordras att *prövningstillstånd* meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att talan prövas eller om det föreligger synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att grund för resning föreligger eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska undertecknas av klaganden eller dennes ombud och ges in i original samt innehålla följande uppgifter;

1. den klagandes namn, personnummer/organisationsnummer, 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 Högsta förvaltningsdomstolen
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen för detta
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

