



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Förvaltningsrättsnotarien
 Mikaela Johansson

DOM
 2015-03-24
 Meddelad i
 Falun

Mål nr
 6110-14
 Enhet 2

SÖKANDE

Ragn-Sells Aktiebolag, 556057-3452
 Box 952
 191 29 Sollentuna

MOTPARTER

1. Falu Energi & Vatten AB, 556509-6731
 Box 213
 791 25 Falun

2. Dalafrakt och Logistik AB, 556607-9975

Ombud: Advokat Erik Söderman och advokat Åke Söderman
 Advokaterna Söderman och Bergsten HB
 Box 83
 795 22 Rättvik

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2015-03-25	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Ragn-Sells Aktiebolags ansökan om överprövning.

Dok.Id 132876

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-383 00 00	023-383 00 80	måndag – fredag
S-791 21 Falun		E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se		08:00-12:00 13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Falu Energi & Vatten AB (FEV) genomför en upphandling avseende tömning och borttransport av slam från enskilda avlopp och slutna tankar inom Falu kommun (dnr FEV 14/0107). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattades den 11 december 2014, varvid Dalafrakt och Logistik AB:s (Dalafrakt) anbud antogs.

Ragn-Sells Aktiebolag (Ragn-Sells) ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse skett på så sätt att Dalafrakts anbud förkastas och en ny utvärdering av återstående anbud har företagits. Ragn-Sells anför sammanfattningsvis följande. Dalafrakt uppfyller inte kravet på att backup-fordon ska finnas då bolaget i begäran om uppgifter uppgett att backup-fordon kommer att anskaffas med leverans senast i mars 2015. Om alla krav inte skulle gälla från avtalsstart borde detta, i enlighet med transparensprincipen, ha angivits tydligt i förfrågningsunderlaget. Anbudsgivare måste utgå från att alla fordonskrav gäller från det datum när tjänsterna ska börja utföras, d.v.s. den 1 januari 2015, om inte annat framgår av förfrågningsunderlaget. Det framgår inte av anbudsinbjudan eller däri angivna handlingar att det inte föreligger något behov av ett backup-fordon före den 1 april 2015. Det kan inte vara ett oproportionerligt krav att backup-fordon ska vara tillgängliga redan från avtalsstart. Genom att Dalafrakts anbud inte förkastades har Ragn-Sells, som hade det näst lägsta anbudet, lidit eller kunnat komma att lida skada.

FEV bestrider bifall till Ragn-Sells ansökan och anför bl.a. följande. I förfrågan har inte angetts några specifika krav på antal fordon och inte heller när i tid vissa fordon ska finnas tillgängliga. Ett backup-fordon är ett fordon som normalt inte nyttjas för uppdraget men som ska finnas tillgängligt

om en akut situation uppstår och ordinarie fordon inte går att bruka. Det framgår av förfrågningsunderlaget att uppdragen i huvudsak utförs under perioden april till november. Det behov som FEV har från januari till mars har säkerställts genom att FEV har ställt krav på två fordon, vilket Dalafrakt uppfyller från avtalsstart, och det är fullt tillräckligt att backup-fordon finns från och med april. FEV kan inte kräva att anbudsgivarna ska erbjuda fordon från januari när de i själva verket inte kommer att nyttjas förrän i april eftersom det skulle strida mot proportionalitetsprincipen. Dalafrakt har kryssat för att alla krav i anbudsinbjudan uppfylls och det finns ingen anledning för FEV att ifrågasätta om Dalafrakt uppfyller kravet på backup-fordon.

Dalafrakt bestrider bifall till Ragn-Sells ansökan och anför bl.a. följande. Det finns inte något uttryckligt krav på antalet fordon eller någon exakt tidpunkt för när aktuella fordon ska finnas tillgängliga. I praktiken kommer endast ett av de två fordon som Dalafrakt redovisat att nyttjas fram till april 2015 varför Dalafrakt uppfyller ett eventuellt krav på att backup-fordon ska finnas redan den 1 januari 2015. Att Dalafrakt angivit att backup-fordon kommer att anskaffas med leverans senast i mars 2015 ska förstås som att ytterligare ett backup-fordon kommer att anskaffas vid ifrågasättande tidpunkt i syfte att möta kapacitetsbehovet för tiden april till november. Ett krav på att backup-fordon ska finnas redan den 1 januari 2015 skulle inte stå i rimlig proportion till det behov som ska täckas. Samtliga anbudsgivare har varit väl medvetna om att tömning av enskilda avlopp i huvudsak utförs under perioden april till november.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har

medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iakttä principer om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Förfrågningsunderlaget

I anbudsinbjudan i förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

Punkt 3.1 Fordon för slamtömning

Fordonen som entreprenören avser att använda ska uppfylla EURO 5 och detta gäller även reservfordon. Backup fordon ska finnas.

Punkt 3.2 Redovisning av fordon

Entreprenören ska inför starten av entreprenaden och sedan årligen redovisa en förteckning över samtliga fordon med registreringsnummer, årsmodell, lastningskapacitet och miljöklassning.

Punkt 5.6 Tömning enligt turlista

Tömning av enskilda avlopp ska utföras i huvudsak från april till november under mån-fre mellan kl 07-20.

Punkt 5.7 Extra tömning (bud)

Beställarens kunder kan beställa extra tömningar. Dessa tömningar ligger inte med på den ordinarie turlistan på MEA utan ska utföras inom fem arbetsdagar mellan kl 07-20.

Punkt 5.8 Akut tömning

Beställarens kunder kan beställa akuta tömningar. Dessa tömningar ligger inte med på den ordinarie turlistan på MEA utan ska utföras inom 24 timmar.

Punkt 10.1 Avtalstid

Avtalet skall gälla från och med 2015-01-01.

I avsnitt 2 "Krav" i begäran om uppgifter som styrker ställda krav i upphandlingen anges följande i punkt 6: Back-up fordon ska finnas. Redovisa back-up fordon.

Förvaltningsrättens bedömning

Av förfrågningsunderlaget framgår inte vid vilken tidpunkt backup-fordon ska finnas tillgängliga. Det framgår dock att avtalet ska gälla från och med den 1 januari 2015 samt att entreprenören inför starten av entreprenaden ska redovisa en förteckning över samtliga fordon. FEV har vidare begärt, i syfte att styrka ställda krav i upphandlingen, att Dalafrakt redovisar backup-fordon. Förvaltningsrätten anser mot denna bakgrund att kravet på backup-fordon ska vara uppfyllt senast vid avtalsstart.

Det går inte att utläsa av förfrågningsunderlaget hur många fordon som ska finnas tillgängliga för uppdragets utförande. Av handlingarna i målet framgår att Dalafrakt redovisat två fordon som avses nyttjas för uppdraget. Med hänsyn till vad som framförts angående behovet av fordon under de första månaderna för uppdraget samt med beaktande av att det av förfrågningsunderlaget framgår att uppdraget i huvudsak är koncentrerat till perioden april till november anser förvaltningsrätten att det inte kan uteslutas att ett av de fordon som Dalafrakt angivit kan användas som backup-fordon. Ragn-Sells har därmed inte visat att Dalafrakt inte uppfyller kravet på att ha backup-fordon. Det finns därför inte skäl för ingripande enligt LOU varför ansökan om överprövning ska avslås.

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


Eva Karlsson Helghe
rådman