



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**
Enhet 1
Ann-Louise Mårtensson

DOM
2012-03-05
Meddelad i
Jönköping

Mål nr
518-12 E
Domare 1:2

Sida 1 (5)

SÖKANDE

Byggkompaniet i Nässjö AB, 556684-8460
Queckfeldtsgratan 67
571 38 Nässjö

MOTPART

Sävsjö kommun
Samhällsbyggnadsavdelningen
576 80 Sävsjö

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

| | |
|-------------------------|--------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2012-03-06 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| Doss | Aktbil |

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Sävsjö kommun (kommunen) har i tilldelningsbeslut den 24 januari 2012 gällande entreprenader för Kristinaskolans ombyggnad meddelat att avtal avseende byggnadsentreprenaden kommer att ingås med Byggnadsaktiebolaget Axel Andersson & Son (Andersson).

Byggkompaniet i Nässjö AB (Byggkompaniet) yrkar i ansökan om överprövning i första hand att rättelse ska vidtas på så sätt att ny anbudsutvärdering ska göras vid vilken Anderssons anbud ska förkastas. Bolaget yrkar i andra hand att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sina yrkanden anför Byggkompaniet i huvudsak följande. Anderssons anbud är inte förenligt med förfrågningsunderlaget. Enligt AFB.5 kommer anbud som innehåller reservationer att förkastas. Härvid har Andersson flera reservationer. Anbudet från Andersson borde därför

Dok.Id 61571

Postadress
Box 2201
550 02 Jönköping

Besöksadress
Hamngatan 15

Telefon
036-15 66 00
E-post:
forvaltningsrattenijonkoping@dom.se

Telefax
036-15 66 55

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

rätteligen ha förkastats då anbudet inte motsvarar de kriterier som uppställts i förfrågningsunderlaget. – Av punkt AFB.32 framgår ska-krav på kompletterande handlingar till anbudet i form av beskrivning av kvalitets-, miljölednings- och egenkontrollsystem. Trots angivet ska-krav har dessa handlingar inte bifogats anbudet. Enligt de anbudshandlingar som har blivit översända till bolaget från kommunen innehåller endast Byggkompaniets anbud de bilagor som efterfrågas i AFB.32. Andersson kan således inte heller i denna del anses uppfylla ställda ska-krav. – Kommunen har antagit ett anbud som inte uppfyller ställda krav enligt förfrågningsunderlaget, vilket har till följd att Byggkompaniet har lidit eller kan komma att lida skada.

Kommunen bestrider bifall till ansökan om överprövning och anför i yttrande i huvudsak följande. Anderssons anbud är förenligt med förfrågningsunderlaget. Inget av anbuden innehåller reservationer och samtliga anbud innehåller efterfrågade uppgifter i enlighet med bilagor som har fogats till anbuden. Bilagorna har inte lämnats med vid Byggkompaniets förfrågan om utfående av anbuden. Dessa har likväl lämnats in till kommunen inom anbudstiden. – Byggkompaniet kom vid utvärderingen på tredje plats. Byggkompaniet hade därför inte kunnat vinna upphandlingen även om Anderssons anbud hade förkastats. Bolaget har inte visat att det lidit någon skada.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 9 § lagen om offentlig upphandling (LOU) anges att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphand-

lingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I 16 kap. 4 § LOU i dess lydelse från och med den 1 november 2011 anges att en leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma att lida skada enligt i en framställning till allmän förvaltningsdomstol får ansöka om överprövning. I 6 § samma kapitel i dess lydelse från och med den 1 november 2011 anges att 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 har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Fråga om komplettering av anbud

I punkt AFB.32 i förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

Anbuds form och innehåll

[---]

Följande handlingar ska komplettera avgivet anbud:

[---]

- Beskrivning av företagets kvalitetssystem
- Beskrivning av företagets system för egenkontroll
- Beskrivning av företagets miljöledningssystem

Förvaltningsrätten konstaterar att Andersson i bilaga till sitt anbud till kommunen har lämnat ovanstående uppgifter. Anderssons anbud uppfyller således ska-kravet i punkt AFB.32 i förfrågningsunderlaget.

Fråga om anbud innehåller reservationer

I punkt AFB.5 i förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

Anbudsprövning

[---]

Anbud som innehåller reservationer kommer att förkastas.

Andersson har i lämnat anbud angett bl.a. följande.

Arbetena utföres i överensstämmelse med det förfrågningsunderlag som anges under AFB.22 i Administrativa Föreskrifter daterade 2011-11-28 mot en fast ersättning av Femmiljonersjuhundra nittiofemtusen(5.795.000) SEK, exkl. moms.

I anbud ställt till Andersson (bilaga 1 till Anderssons anbud) anger Holst Entreprenad AB följande.

Vi erbjuder oss att i enlighet med erhållet förfrågningsunderlag daterad 2011-11-28 samt nedanstående förutsättningar utföra markarbeten för rubricerat objekt mot en ersättning av: femhundra tjugofemtusen /525 000/ kronor.
Lagstadgad mervärdesskatt tillkommer.

I anbudet ingår ej:

- Arbeten med berg, block eller andra hinder i mark.
- Markförstärkningsåtgärder
- Sanering kring fettavskiljare
- Isolering under plattor.

Förtydligande av anbud:

- Att byggel och vatten samt plats i bod ombesörjes av beställaren.
- Att stängsel och andra inhägnader tillhandahålls av beställaren.
- I anbudet ingår 52 meter barnstugestängsel av modell 1000 mm med överliggare samt en st. dubbelgrind med barnstugelås.
- I anbudet ingår markförankrat cykelställ av modell Citypro.

Anbudet förutsätter att:

- Att beställaren frisågar entreprenadplattan innan rivning.
- En genomgång av anbudet före beställning.
- Anbudet giltigt i 30 dagar.

Enligt förfrågningsunderlaget kommer anbud som innehåller reservationer att förkastas. Om anbudsgivare inför reservationer i anbudet som inte motsvarar de krav som finns i förfrågningsunderlaget får anbudet således inte ingå i utvärderingen. I till kommunen lämnat anbud anger Andersson att arbetena kommer att utföras i enlighet med förfrågningsunderlaget. Underentreprenören Holst anger i anbud ställt till Andersson, vilket bifogats Anderssons anbud till kommunen, att dennes anbud gäller under vissa förutsättningar, vilket kan uppfattas som reservationer. Fråga är då om Anderssons anbud gentemot kommunen därmed ska anses innefatta reservationer. Vid ett eventuellt avtalstecknande mellan Andersson och kommunen

kommer endast dessa två att vara avtalsparter. Någon avtalsrelation kommer inte att finnas mellan kommunen och av Andersson anlita underentreprenör. Andersson svarar gentemot kommunen för att det arbete som bolagets underentreprenörer utför är i enlighet med ingånget avtal. Enligt förvaltningsrättens bedömning ingår det anbud underentreprenören ställt till Andersson inte i det anbud som Andersson lämnat till kommunen. Anderssons anbud ska därmed inte anses innehålla några reservationer, varmed det uppfyller ska-kravet i punkt AFB.5 i förfrågningsunderlaget.

På grund av det anförda och då inte heller det som i övrigt har anförts av Byggkompaniet medför att upphandlingen kan anses strida mot någon bestämmelse i LOU eller mot någon av de gemenskapsrättsliga principerna kan ansökan inte bifallas.

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


Lena Schön-Barkestam

