



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

DOM
2012-07-12
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
1961-12 E

SÖKANDE
Z-Signaler AB, 556761-0851
Box 119
835 32 Krokomb

MOTPART
Strömsunds kommun
Box 500
833 24 Strömsund

SAKEN
Överprövning enligt lagen (2007:1090) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Z-Signal AB:s ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2012-07-13	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 41004

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611 - 34 98 00

E-post:
forvaltningsratteniharnosand@dom.se

Telefax
0611 - 34 98 10

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Strömsunds kommun (kommunen) genomför upphandling avseende ”Ar-maturbyten och upprustning av vägbelysning”. Genom tilldelningsbeslut den 13 juni 2012 antogs anbud nr 2, Ljusmontage i Jämtland AB som leverantör.

Z-Signaler AB (bolaget) begär överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas avseende vald leverantör och i andra hand att upphandlingen ska göras om.

Kommunen anser att begäran om överprövning ska avslås.

UTVECKLING AV TALAN

Bolaget anför i huvudsak följande. Efter kommunens utvärdering kan konstateras att man valt att teckna kontrakt med anbudsgivaren Ljusmontage i Jämtland AB, med alternativt utförande med total anbudssumma om 13 170 733 kr. Anbudsgivaren har lämnat totalt åtta anbud varav samtliga åtta är offererade med alternativt utförande. Vinnande anbud innehåller dessutom prissatta och ej prissatta reservationer. Vid kommunens utvärdering har inga reservationer beaktats. Detta strider mot LOU:s grundläggande principer om likabehandling. I annonsen har ej uppgetts att alternativa utföranden godkännes. Vinnande anbud är offererat med alternativt utförande och bör således förkastas vid utvärderingen. Vidare innehåller vinnande entreprenörs samtliga anbud prissatta och ej prissatta reservationer. Dessa reservationer har ej beaktats vid kommunens utvärdering vilket också bör ligga till grund för att samtliga anbud från vinnande entreprenör bör förkastas. Kommunen har tydligt i anbudsunderlaget klargjort att arbeten för entreprenaden ska utföras inom hela Strömsunds kommun. Att vinnande entreprenör tillåts reservera sig mot att arbeten sker utanför Strömsunds tätort, och kräver timprisersättning för resor enligt ej redovisad A-prislista, strider mot ställda krav.

Kommunen anför i huvudsak följande. Bolaget anser att kommunen ej visat att alternativa utföranden godkännes, vilket också är kommunens mening. Däremot har anbudgivaren rätt att föreslå alternativt material i enlighet med 6 kap. 4 § LOU. Det föreskrivna materialet är exempel på material som uppfyller kommunens krav på kvalitet, prestanda och funktionskrav, inte ett absolut krav på fabrikat. Kommunen anser inte att de åtta olika anbuden från samma anbudsgivare är att betrakta som sidoanbud, utan åtta olika anbud med alternativt material, med arbetsutförande helt i enlighet med förfrågningsunderlaget. Alla tio inkomna anbud har behandlats såsom separata anbud. Vidare har bolaget anfört att kommunen inte beaktat prissatta och ej prissatta reservationer i sin anbudsutvärdering. Kommunens bedömning är att de reservationer som lämnats är av marginell betydelse då förekomsten av dessa moment är av minimal omfattning för denna entreprenad. Reservationerna har ingen som helst betydelse för utfallet av utvärderingen. Sammanfattningsvis erhöll kommunen tio stycken anbud från tre olika anbudsgivare. Kommunen valde att bedöma alla inkommande anbud som separata och unika anbud och har utvärderat dessa enligt de villkor som angavs i förfrågningsunderlaget. Av dessa tio anbud förkastades fyra stycken som inte uppfyllde kraven på likvärdighet. Kommunen anser därmed att man uppfyllt kraven på likabehandling och transparens och därmed kan klaganden varken anses lidit eller riskerat att lida skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

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 iakttas (1 kap. 9 § LOU).

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 har gjorts (16 kap. 6 § LOU).

Utredningen i målet

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande.

AFB.31 Anbuds form och innehåll

Anbud skall vara uppställt och avges i tillhandahållet anbudsformulär och följa förfrågningsunderlaget. Endast elektroniska anbud, insända via Visma Opic, godtas. Reservationer, förutsättningar för anbudet o.d. skall vara prissatta. Arbetskraftsreservationer godtas inte. I anbud angivna diskussionspunkter får endast avse förtydliganden och skall vara specificerade.

AFB.51 Prövningen av anbudsgivare

Kvalificeringsfasens skallkrav enl. "Anbudsformulär". Samtliga skallkrav måste vara uppfyllda för att anbudet skall gå vidare till utvärderingsfasen (ABF.52). Anbudsgivare skall vara registrerad i aktiebolags- handels- eller föreningsregistret samt vara registrerad för redovisning och inbetalning av mervärdesskatt innehållen preliminär A-skatt och arbetsgi- varavgifter. Anbudsgivare skall uppfylla kraven enligt LOU. Se även AFB.31 och "Anbudsformulär". Brister i ovan nämnda uppgifter kan vara grund för att anbudet inte upp- tas till prövning.

Av teknisk beskrivning för utförande av armaturbyten samt reinvesteringar av belysning framgår bl.a. följande.

SND.1 Ljusarmaturer för vägtrafikbelysning

Ljuskällor ingår. Kapslingsklass IP66 gäller hela armaturen.

Armatyrtypen enligt MF eller likvärdig.

Förvaltningsrättens bedömning

Den i målet aktuella upphandlingen avser armaturbyten och upprustning av vägbelysning. Utvärderingen har skett genom att anbudet med lägsta sammanlagda pris vunnit och kommunen har i tilldelningsbeslut antagit anbud lämnat av Ljusmontage i Jämtland AB. Bolaget har i ansökan om överprövning gjort invändningar mot detta och yrkat att upphandlingen i första hand ska rättas avseende vald leverantör och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Bolaget har gjort gällande att den antagne leverantören offererat ett alternativt utförande och därför borde förkastats vid utvärderingen samt att vinnande anbud innehåller prissatta och ej prissatta reservationer vilka kommunen inte beaktat i sin utvärdering.

Vad först gäller invändningen att vinnande anbud offererat ett alternativt utförande konstaterar förvaltningsrätten följande. Av förfrågningsunderlaget framgår på flera ställen att det föreslagna materialet eller likvärdigt ska användas. Genom formuleringen "eller likvärdigt" framgår enligt förvaltningsrättens mening att alternativa utföranden godtas. Kommunen har därmed inte agerat felaktigt när man utvärderat anbud med alternativt utförande.

Vidare har bolaget invänt att det vinnande anbudet innehåller reservationer som kommunen inte beaktat vid sin utvärdering och att detta skulle utgöra ett brott mot principen om likabehandling. Inledningsvis konstaterar förvaltningsrätten att det framgår av förfrågningsunderlaget att anbudsgivare har möjlighet till reservationer, så länge dessa är prissatta och specificerade. Av utredningen i målet framgår att det vinnande anbudet innehåller reservationer samt att dessa inte beaktats vid kommunens utvärdering. Ef-

tersom reservationerna kan ha påverkat priset borde kommunen ha beaktat dessa i utvärderingen. Att inte beakta reservationerna i utvärderingen kan därför anses utgöra ett brott mot principen om likabehandling.

För att ett ingripande enligt LOU ska ske i form av att upphandlingen ska göras om eller rättas krävs emellertid enligt bestämmelserna i LOU att den leverantör som ansökt om överprövning lidit eller kan komma att lida skada till följd av myndighetens brott mot bestämmelserna i LOU. Kommunen har anfört att man gjort bedömningen att de reservationer som lämnats är av marginell betydelse då förekomsten av dessa moment är av minimal omfattning för denna entreprenad samt att reservationerna inte har någon betydelse för utfallet av utvärderingen.

Av utredningen i målet framgår att vinnande anbud, utan beaktande av reservationerna, har en total anbudssumma på 13 170 733 kr samt att total anbudssumma för bolaget uppgår till 19 969 757 kr. Förvaltningsrätten finner inte skäl att ifrågasätta kommunens uppgifter om att reservationerna i vinnande anbud rör sällan förekommande situationer och därmed får liten betydelse för priset. Mot bakgrund av att det skiljer ca 6,8 miljoner kronor mellan bolagets anbud och vinnande anbud, samt att bolagets anbud hamnat först på femte plats vad gäller pris i utvärderingen, framstår det som osannolikt att reservationerna av mindre betydelse skulle påverkat utfallet av utvärderingen. Bolaget kan därför inte anses ha lidit eller riskera att lida skada till följd av den utvärdering som kommunen gjort och begäran om överprövning ska därför avslås.

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


Hanna Berglund



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.**

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **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 ska 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 var till förvaltningsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens 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 ska innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, 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 kammarrätten,

2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.

DV 3109/1C LOU