



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2011-10-24
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
18030-11, 18701-11 och
18702-11
Enhet 12

SÖKANDE

Foria AB, 556069-1684
Box 19186
152 28 Södertälje

Ombud: Elin Liljeblad Laine
Tenders Sverige AB
Nygatan 34
582 19 Linköping

MOTPART

1. Telge AB
Box 633
151 27 Södertälje
2. Södertälje kommun
151 89 Södertälje
3. Nykvarns kommun
155 80 Nykvarn

Ombud: Eric Cedergren
Telge Inköp AB
Box 633
151 27 Södertälje

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2011-10-25	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 174231

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND, YRKANDEN, M.M.

Telge AB, Södertälje kommun och Nykvarns kommun har genomfört en upphandling av maskintjänster. Upphandlingen var uppdelad i sju anbudsområden och ett öppet förfarande användes. De upphandlande myndigheterna angav i tilldelningsbeslut den 25 augusti 2011 att avtal gällande anbudsområdena 1, 3, 4, 5, 6 och 7 kommer att tecknas med AB Styrhytten (Styrhytten).

Foria AB (Foria) ansöker om överprövning av upphandlingen såvitt avser de ovan angivna anbudsområdena och yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska rätta upphandlingen på så sätt att Styrhyttens anbud ska förkastas och i andra hand att förvaltningsrätten ska ålägga Telge AB, Södertälje kommun och Nykvarns kommun att göra om upphandlingen beträffande anbudsområdena 1, 3, 4, 5, 6 och 7. Till stöd för sin talan anför Foria bl.a. följande.

I förfrågningsunderlaget till upphandlingen fanns angivet vilka dokument som skulle bifogas anbudet. För samtliga anbudsområden gällde att en beskrivning av aktuell maskin samt en prislista på övriga tillbehör skulle bifogas. Styrhytten har bifogat en sådan tillbehörslista och har däri bl.a. offererat "[s]aneringsvätska för ca 10 lit. oljeutsläpp, 15 kr/tim". Att sådan vätska ska ingå i samtliga för upphandlingen aktuella maskiner är ett lagkrav och ska därför ingå i totalpriset, trots att så ej specifikt anges i förfrågningsunderlaget. Det är uppenbart att någon saneringsvätska inte har ingått i grundpriset i Styrhyttens anbud.

För anbudsområde 4 anges i kravspecifikationen att maskinen ska väga minst 16 ton och i sitt grundutförande ha en utskjutbar sticka. Styrhytten har offererat en maskin som enligt specifikation väger 14,4 – 15,8 ton och som saknar utskjutbar sticka. Styrhyttens anbud ska därför förkastas. För

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

det fall så inte sker, ska upphandlingen göras om eftersom förfrågningsunderlaget är otydligt. Underlaget anger nämligen inte tydligt huruvida viktkravet är inklusive eller exklusive extrautrustning. Detta har lett till att anbuderna inte har kunnat jämföras. Samma otydlighet återfinns beträffande anbudsområdena 5, 6 och 7 där det inte tydligt framgår om offererad maskin ska hålla sig inom angivet viktspann med eller utan de komponenter som anges i respektive kravspecifikation. Förfrågningsunderlaget är således behäftat med otydligheter och upphandlingen bryter mot transparens- och likabehandlingsprinciperna.

Generellt sett har Foria och Styrhytten tolkat kravspecifikationen på olika sätt ifråga om vilka komponenter som ska ingå i anbudspriset för maskinerna. Ett exempel på detta är anbudsområde 5 och 6, hjulburna grävmaskiner, där Foria har förstått att ”djupschaktskopa” och ”schaktskopa med tänder” ska ingå i anbudspriset eftersom maskinerna utan dessa inte kan utföra de arbeten som upphandlingen gäller. Styrhytten däremot har lagt dessa båda komponenter i prislistan för övriga tillbehör (90 respektive 10 kr/timma) och har på så sätt kunnat lägga ett avsevärt lägre anbudspris än Foria.

Foria har till följd av ovan angivna begångna fel lidit skada eftersom bolaget vid en korrekt utförd upphandling hade haft möjlighet att erhålla ramavtalen för samtliga anbudsområden.

Telge AB, Södertälje kommun och Nykvarns kommun bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande.

Saneringsvätska krävs enligt lag och det har därför bedömts att sådan ingår i de offererade maskinerna, så även i de maskiner Styrhytten har offererat. I de refererade tillbehörslistorna redovisar Styrhytten för utrustning de kan tillhandahålla utöver minimi- och lagstadgade krav.

Beträffande anbudsområde 4 anges i specifikationen tydligt vad som ska ingå i maskinens grundkrav. Här framgår krav på storlek och på vilken utrustning som ska ingå i maskinens grundutförande. Alla krav har uppfyllts av anbud från Styrhytten som angett att "[...] med efterfrågad utskjutbar sticka, inkl. rototilt, uppgår totalvikten för maskinen till mer än 16 ton".

Upphandlingen har inte brutit mot några grundläggande principer. Det finns inte heller fog för att anse att Foria har lidit eller kan komma att lida skada till följd av förfrågningsunderlaget.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

En leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får enligt 16 kap. 1 § LOU i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 §§ samma lag.

Enligt 16 kap. 5 § LOU ska rätten, om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i samma lag, besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Upphandlande myndigheter 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.

Förvaltningsrättens bedömning

De fordon som är i fråga i upphandlingen måste rimligen kunna förväntas uppfylla grundläggande krav vad gäller t.ex. säkerhet och miljö; utan att så uttryckligen specificeras i kravspecifikationerna. Med detta sagt kan konstateras att det inte finns några uppgifter i målet som tyder på att saneringsvätska – som ostridigt ska finnas tillgängligt i arbetsfordon – inte har ingått i den offert som Styrhytten har lämnat. Det finns därför inte skäl för något ingripande i denna del.

I kravspecifikationen gällande anbudsområde 4 anges att den hjulburna grävmaskinen ska ha en ”storlek [om] minst 16 ton” samt att den ska vara utrustad med en ”utskjutbarsticka”. Styrhytten har beträffande sin offererade maskin angett att ”[d]et bör särskilt noteras att med efterfrågad utskjutbar sticka, inkl. rototilt, uppgår totalvikten för maskinen till > 16 t[on]. I maskinens grundutrustning ingår stödben och schaktblad/frontskopa”. Såvitt framgår uppfyllde därvid Styrhytten det angivna kravet och någon skyldighet att förkasta anbudet kan därmed inte anses ha förelegat. Något ingripande är således inte heller aktuellt i denna del.

I fråga om anbudsområdena 6 och 7 anges i kravspecifikationerna att grävmaskinerna bl.a. ska vara utrustade med planerskopor, tjältand och kabelskopa. Varken djupschaktskopa eller schaktskopa med tänder nämns i specifikationen som enligt förvaltningsrättens mening inte kan anses vara otydlig. Något ingripande är därmed inte heller aktuellt i denna del.

Den osäkerhet som möjligen kan ha uppstått i anledning av de krav som ställts på maskinernas vikt, är enligt förvaltningsrättens bedömning vidare inte av så allvarligt slag att transparensprincipen kan anses ha överträtts.

Det finns heller inte grund för slutsatsen att någon annan av principerna angivna i 1 kap. 9 § LOU har åsidosatts.

Som framgår ovan saknas förutsättningar för ett ingripande enligt LOU. Forias ansökan ska därför avslås.

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



Ann-Jeanette Eriksson

Rådman

Föredragande har varit Håkan Jöngren



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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 vartill 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 3109/1A LOU