



**LÄNSRÄTTEN
I DALARNAS LÄN**

Anna Blomgren

DOM
2009-08-24
Meddelad i
Falun

Mål nr
2082-09 E
Rotel 3

SÖKANDE

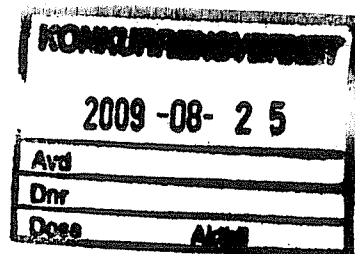
YIT Sverige AB, 556052-8753
Box 1810
171 22 Solna

MOTPART

Kommunförbundet Region Siljan, 222000-1529
Box 98
792 22 Mora

SAKEN

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



LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Länsrätten avslår YIT Sverige AB:s yrkande om åtgärder enligt LOU.
Länsrättens intermistiska beslut i målet upphör därmed att gälla.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Kommunförbundet Region Siljan (Region Siljan) har genomfört en upphandling avseende VS vid reparations- och underhållsarbete för tecknande av ramavtal med senare tilldelning av kontrakt genom avrop (dnr. 2009/56). Region Siljan har i ett tilldelningsbeslut den 30 juni 2009 inte medtagit NVS Installation AB (NVS) till utvärderingsfasen. Vid ett nytt tilldelningsbeslut den 1 juli 2009 beslutade Region Siljan dock att anta följande anbud i angiven rangordning; NVS, Åke Lindkvist Rör AB och YIT Sverige AB (YIT).

YIT ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att Region Siljan ska göra om kvalificeringsfasen och endast utvärdera de anbud som uppfyller de tydligt ställda kraven i AF-delen vad gäller anbudets form och innehåll.

Dok.Id 66546

Postadress
Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

Telefon
023-484 00
E-post: lansrattenidalarna@dom.se

Telefax
023-484 80

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-12:00
13:00-16:00

YIT anför bl.a. följande till stöd för sin talan. Vissa utvärderade anbud uppfyller inte ska-kraven för kvalificering och utvärderingen av återstående anbudsgivare är inte korrekt. Då de erhållit ny upphandlingsrapport den 1 juli 2009 som ersatte rapporten av den 30 juni 2009 men har ett annat utfall väljer de för säkerhets skull att kommentera samtliga anbud.

I förfrågningsunderlagets Allmänna föreskrifter (AF-del) punkt AFB.31 (Anbudets form och innehåll) anges ett antal ska-krav som ska vara uppfyllda för att anbudet inte ska förkastas. Redan under punkt AFB.15 finns förklaring om innebörden av ska-krav och hur dessa markerats i förfrågningsunderlaget. Varken NVS eller Åke Lindkvist AB uppfyller samtliga i punkten angivna ska-krav eller i andra delar angivna ska-krav och därför ska deras anbud förkastas för utvärderingen.

NVS anbud

Anbud saknas då endast anbudsbilagor har lämnats in till upphandlande enhet. En förutsättning är att man begärt anbud eftersom i punkt AFB.31 i AF-delen anger att ”Anbudsformulär enl nedan ska bifogas anbudet”. NVS har även gjort en reservation i sina dokument där anbudsbilagor uppräknas vad gäller AF-delens krav under punkt AFC.611 punkt fyra och fem. NVS anger ett procentuellt påslag för punkt fyra och fem trots att AF-delen föreskriver att punkterna ska regleras enligt verifierad självkostnad. Vidare har bilaga 1 (Anbudsformulär/Checklista) ändrats eftersom man har ersatt kravet i förfrågan om firmatecknares underskrift med filialchef. Anbud ska lämnas i enlighet med anbudsformulär vilket enligt deras sätt att se innebär att man inte kan ändra angivna texter. I AFB.34 anges att anbudet ska märkas med ”Anbud VS-arbeten Dnr 2009/56”. De kan inte se att något dokument från NVS har den märkningen varför det är svårt att härleda dessa dokument till den anbudsbegäran.

Åke Lindkvist Rör AB: s anbud

Anbud saknas då endast anbudsbilagor har lämnats in till upphandlande enhet. Det förutsätter att man begärt anbud eftersom man i angiven punkt AFB.31 i AF-delen ”Anbudsformulär enl nedan ska bifogas anbudet”. I AFB.34 anges att anbudet ska märkas med ”Anbud VS-arbeten Dnr 2009/56”. De kan inte se att något dokument från Åke Lindkvist AB har den märkningen varför det är svårt att härleda dessa dokument till den anbudsbegäran.

Region Siljan bestrider YIT: s ansökan om överprövning och yrkar att länsrätten häver det intermistiska beslutet i ärendet och att upphandlingen får avslutas i sin helhet enligt tilldelningsbeslutet. Som grund anför Region Siljan huvudsakligen följande. Vid anbudsinfordringar försöker de förenkla för anbudsgivarna. Detta innebär att de i de flesta förfrågningar bifogar anbudsformulär där alla relevanta uppgifter för upphandlingen finns med och ska besvaras.

NVS anbud

Av NVS ingivna handlingar framgår det tydligt att det gäller ramavtal av VS-arbeten till Morastrand/Mora kommun, det vill säga det råder ingen tvekan om att det gäller anbud beträffande VS-arbeten. Under AFC.611 finns diverse punkter uppräknade. Sista punkten 6-8a-8b anger bland annat att procentpåslag får anges på entreprenörens kostnader. Detta gäller både punkt fyra och fem och således är det möjligt att ange procentpåslag på självkostnaden. Beträffande NVS har filialchefen enligt beslutsordning delegation att teckna firman till ett belopp uppgående till tio miljoner kronor. Denna upphandling beräknas till cirka en miljon kronor per år, det vill säga cirka fyra miljoner kronor totalt och därför har filialchefen rätt att teckna firma. Med skrivningen att anbudet ska märkas med ”Anbud VS-arbeten Dnr 2009/56” avses att kuvertet ska märkas. Detta har NVS gjort,

sedan är det handläggarens uppgift att hålla isär de olika anbuden. – Kopia av NVS beslutsordning ges in.

Åke Lindkvist Rör AB: s anbud

Av kuvert från Åke Lindkvist Rör AB framgår det tydligt att det gäller anbud på VS-arbeten enligt dnr 2009/56, det vill säga till Morastrand/Mora kommun. Det råder ingen tvekan om att det gäller anbud beträffande VS-arbeten. Av begärda handlingar finns alla efterfrågade uppgifter redovisade. Med skrivningen att anbudet ska märkas med ”Anbud VS-arbeten Dnr 2009/56” avses att kuvertet ska märkas enligt ovan. – Kopia av kuvertet har bifogats yttrandet.

Med hänsyn till ovanstående anser Region Siljan att det inte råder någon som helst tvekan om att både NVS anbud och Åke Lindkvist Rör AB: s anbud gäller anbud på VS-arbeten med dnr 2009/56. Båda leverantörerna har klarat kvalificeringskraven och båda anbuden har innehållit samtliga efterfrågade uppgifter och klarat och accepterat samtliga ställda ska-krav.

SKÄLEN FÖR LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Lagtext

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Med ramavtal avses enligt 2 kap. 15 § LOU ett avtal som ingås mellan en eller flera upphandlande myndigheter och en eller flera leverantörer i syfte att fastställa villkoren för senare tilldelning av kontrakt under en given tidsperiod.

Av 5 kap. 5 § LOU framgår att om ett ramavtal ingås med flera leverantörer i enlighet med 6 eller 7 §, ska dessa vara minst tre, om det finns ett tillräckligt antal leverantörer som uppfyller urvalskriterierna och ett tillräckligt antal godtagbara anbud som uppfyller de tilldelningskriterier enligt 12 kap. 1 § andra stycket som angetts i förfrågningsunderlaget till ramavtalet.

En leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma att lida skada får ansöka om åtgärder hos länsrätten. 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska länsrätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. (16 kap. 1 och 2 §§ LOU)

Länsrättens bedömning

Den i målet aktuella upphandlingen ska resultera i rangordnande ramavtal avseende mindre VS-arbeten i samband med reparations- och underhållsarbeten inom Morastrand och Mora kommuns fastigheter. Omfattningen i detalj beskrivs vid varje avrop.

Inledningsvis konstaterar länsrätten att det inte finns något hinder mot att en upphandlande enhet på eget initiativ rättar eller omprövar sin utvärdering av inkomna anbud eller sitt tilldelningsbeslut, under förutsättning att grund för rättelse eller omprövning föreligger. Några synpunkter på att Region Siljan omprövat tilldelningsbeslutet daterat den 30 juni 2009 har inte framförts i målet och det har inte framkommit sådana uppgifter som enligt länsrättens mening gör att Region Siljans agerande strider mot LOU.

Anbudets form och innehåll

Av förfrågningsunderlaget framgår att anbud som inte uppfyller ställda ska-krav inte kommer att tas upp till prövning. Vad gäller anbudets form

och innehåll (AFB.31) framgår att anbudet bl.a. **ska** vara skriftligt och undertecknat av behörig företrädare och att anbud **ska** lämnas i enlighet med anbudsformulär. Av samma punkt framgår att anbudsformulär (anbudsformulär/checklista – VS-arbeten, bilaga 1, information om eget miljöarbete, bilaga 2 samt anbudsformulär, prisvarukorg VS-arbeten, bilaga 3) **ska** ifyllda bifogas anbudet. YIT har anfört att det saknas anbud från såväl NVS som Åke Lindkvist Rör AB och att de endast lämnat in anbudsbilagor. Region Siljan å sin sida har anfört att det framgår tydligt att ingivna handlingar gäller ramavtal av VS-arbeten till Morastrand/Mora kommun.

Genom formuleringen ”anbudsformulär **ska** ifyllda bifogas anbudet” kan tveksamhet uppstå om det är tillräckligt att lämna enbart ifyllda anbudsformulär. Anbudsformulären innehåller emellertid de kvalificeringskrav som uppställs samt prisuppgifter m.m. Länsrätten anser att det av förfrågningsunderlaget, i och med formuleringen ”Anbud ska lämnas i enlighet med anbudsformulär”, framgår att det får anses tillräckligt att lämna angivna anbudsformulär. Därmed har både NVS och Åke Lindkvist Rör AB uppfyllt kvalificeringskravet i denna del. Förfarandet kan inte anses vara i strid med bestämmelserna i LOU.

Märkning av anbudet

YIT har anfört att varken NVS eller Åke Lindkvist Rör AB har märkt sitt anbud med ”Anbud VS-arbeten Dnr 2009/56”. Region Siljan har anfört att både NVS och Åke Lindkvist Rör AB märkt kuverten på angivet sätt, vilket var avsikten.

Av förfrågningsunderlaget framgår att anbud ska märkas med ”Anbud VS arbeten Dnr 2009/56”. Det är sålunda ett ska-krav att anbudet ska märkas. Frågan är då om det räcker att kuvertet med anbudet märkts. Då det av förfrågningsunderlaget inte framgår hur märkningen ska ske får det enligt

länsrättens mening anses tillräckligt att kuvertet märkts på angivet sätt. Således har både NVS och Åke Lindkvist Rör AB uppfyllt detta krav.

Uppräkning av anbudsbilagor

NVS har angett ett procentuellt påslag om 15 procent för punkt fyra och fem under avsnitt AFC.611 (ersättning för förändringar och tilläggsarbeten) i förfrågningsunderlaget. Av angivet avsnitt framgår bl.a. att vid förfrågandet gäller:

1. Kostnader för material och varor mot verifierad självkostnad.
2. Kostnader för arbetsledning enligt punkt 3.
3. Kostnader för arbetare ersätts med avtalat timpris, vilket ska inkludera påslag för punkterna 2, 6, 7, 8a och 8b.
4. Kostnader för hjälpmedel ersätts enligt självkostnadsprincipen. Kostnader för maskiner med förare ersätts med avtalade timpriser som ska inkludera påslag för punkterna 2, 6, 7, 8a och 8b. För icke prissatta maskiner ska nytt timpris avtalas.
5. Kostnader för underentreprenader ersätts mot verifierad självkostnad.
- 6-8a.-8b. Kostnader för försäkringar, avgifter, CA, arvode, mm. ersätts genom ett procentpåslag på entreprenörens kostnader enligt punkt 1 och 5.

YIT menar att det procentuella påslaget strider mot förfrågningsunderlaget som föreskriver att punkterna ska regleras enligt verifierad självkostnad. Region Siljan anför att sista punkten (6-8a-8b) bl.a. anger att procentpåslag får anges på entreprenörens kostnader. Detta gäller både punkt fyra och fem och det är således möjligt att ange ett procentpåslag på självkostnaden.

I denna del gör länsrätten följande bedömning. Med tanke på att de olika punkterna hänvisar till varandra anser länsrätten att det är möjligt att ange procentpåslag på sådant sätt som NVS gjort. NVS reservation strider således inte mot förfrågningsunderlaget. Region Siljan har därför haft fog för att ta med NVS till utvärderingsfasen.

Ändring av anbudsformulär/checklista

NVS har i bilaga 1 ändrat bilagan på så vis att under namnteckningen står filialchef istället för firmatecknare underskrift. YIT anser att anbud ska lämnas i enlighet med anbudsformulär och att det innebär att man inte kan ändra givna texter.

Det framgår av handlingar i målet att filialchefen varit behörig att underteckna för NVS:s räkning. Frågan i denna del blir därför om NVS genom att byta ut firmatecknare mot filialchef handlat på sådant sätt som strider mot förfrågningsunderlaget. Den ändring i bilagan som NVS gjort är enligt länsrätten inte av sådan betydelse att det medför att NVS inte skulle ha kvalificerat sig.

Sammanfattning

Som framgått av bedömningsavsnitten ovan anser länsrätten inte att YIT visat att Region Siljans upphandling i något av de påtalade delarna strider mot LOU. Förutsättningar för att bifalla YIT:s talan föreligger därför inte. YIT:s ansökan om åtgärder enligt LOU ska därmed avslås.

Hur man överklagar, se bilaga (Dv 3109/1c).


Eva Karlsson Helghe

rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till kammarrätten i Sundsvall.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

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