



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2012-04-04
 Meddelad i
 Stockholm

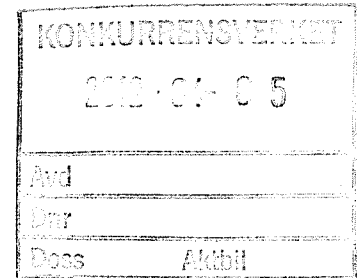
Mål nr
 4111-12
 Enhet 14

SÖKANDE

Chemiclean Systems AB, 556539-5810
 Box 471
 129 04 Hägersten

MOTPART

Gustavsbergbadet AB, 556519-0963
 134 81 Gustavsberg

**SAKEN**

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan på så sätt att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att en ny utvärdering genomförs varvid AB Infjärdens Värmes anbud inte ska beaktas.

Dok.Id 227779

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

BAKGRUND

Gustavsbergbadet AB (Gustavsbergbadet) genomför, genom förenklat förfarande, en upphandling avseende totalentreprenad för byte av plattvärmeväxlare alternativt byte av plattor i Gustavsbergbadet.

Enligt tilldelningsbeslut har Gustavsbergbadet beslutat att tilldela AB Infjärdens Värme (IVAB) uppdraget.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Chemiclean Systems AB (Chemiclean) yrkar i första hand att Gustavsbergbadet genomför en ny anbudsutvärdering utan beaktande av IVAB:s anbud. Chemiclean yrkar i andra hand att upphandlingen ska göras om.

Gustavsbergbadet bestrider bifall till ansökan.

IVAB har beretts tillfälle att yttra sig i målet.

GRUNDER OCH SAKOMSTÄNDIGHETER

Chemiclean anför bl.a. följande till stöd för sin talan.

Av förfrågningsunderlagets punkt AFB.522 framgår att anbudsgivaren skall redovisa två referensuppdrag från entreprenader, som avser likartat uppdrag som nu upphandlas.

Av förfrågningsunderlagets punkt AFB.51 med rubriken prövning av anbudsgivare uppställs i första punkten avseende finansiell och ekonomisk styrka ett krav på viss årsomsättning.

Av förfrågningsunderlagets punkt BFB.51 uppställs i femte punkten krav på blankett SKV 4820 ej äldre än tre månader i enlighet med 17 kap. 1 § LOU.

I IVAB:s anbud saknas namngivna referensuppdrag, underlag avseende finansiell och ekonomisk styrka samt efterfrågad blankett från Skatteverket.

Sista dag att lämna anbud i upphandlingen var den 23 januari 2012. Den 26 januari 2012 begärde Gustavsbergsbadet att IVAB förtydligade sitt anbud avseende referensuppdrag, årsomsättning samt ifylld blankett SKV 4820.

Gustavsbergsbadet har tillåtit IVAB att komplettera anbudet i efterhand på ett sätt som står i strid med LOU. IVAB:s anbud borde rätteligen ha förkastats vid prövningen av anbuderna. Chemiclean har mot bakgrund härav lidit skada.

Vidare har IVAB:s anbud undertecknats av en person som inte genom behörighetshandling kunnat styrka att han äger rätt att teckna firma. Någon behörighetshandling har inte heller inkommit i efterhand.

Gustavsbergsbadet anför bl.a. följande till stöd för sin talan.

Av förfrågningsunderlagets AFB.31 med rubriken anbuds form och innehåll framgår följande. Anbudssumman, exklusive moms, skall innefatta den totala ersättningen för material och arbete enligt nedan.

1. Anbud skall lämnas som ett totalpris exkl. moms för material och arbete med byte av växlare. Befintliga växlare bortforslas av E.
2. Anbudet skall alternativt även omfatta enbart byte och komplettering av plattor i angivna växlare. Befintliga plattor bortforslas av E.
3. Anbudsgivarens organisationsnummer, företagsform och företagets hemvist samt F-skattebrev.

4. E:s kvalitets- och miljöansvarige.
5. Ombud och arbetsansvarige.
6. Ansvarig BAS-P och BAS-U.

Samtliga anbudsgivare har uppfyllt de krav som ställs enligt punkt AFB.31 där anbudens form och innehåll regleras.

Av 9 kap. 8 § LOU framgår att den upphandlande myndigheten får begära förtydliganden eller kompletteringar om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Gustavsbergsbadet har begärt och erhållit komplettering avseende IVAB:s anbud. Uppgifterna fanns med hade inte lämnats. Begärd komplettering innebar ingen ändring eller rättelse av lämnade uppgifter. Ordet komplettera i LOU:s mening bör tolkas så att möjlighet föreligger att efterfråga uppgifter som inte varit tillgängliga. Någon särbehandling har inte skett då företagens kvalifikationer skall bedömas utifrån jämförbara och lika faktauppgifter. Om det inte skulle vara möjligt att lämna kompletterande uppgifter skulle det inte vara möjligt att göra en konkurrensneutral bedömning av företagen.

IVAB har filialer på ett flertal platser i Sverige och Gustavsbergsbadet har inte haft någon anledning att ifrågasätta att platschefen och ombudet för IVAB vid filialkontoret i Köping inte har behörighet att företräda IVAB.

DOMSKÄL

Chemiclean har anfört att ett flertal uppgifter saknas i IVAB:s anbud och att Gustavsbergsbadet genom att ha tillåtit IVAB att komplettera anbudet efter anbudstidens utgång och utvärderat detta har handlat i strid med LOU.

Av handlingarna i målet har framgått att Gustavsbergsbadet efter anbudstidens utgång den 26 januari 2012 begärde förtydligande av IVAB vad gäller de krav som uppställts i förfrågningsunderlagets punkt AFB522 avseende referensuppdrag samt de krav som anges i AFB.51 punkten 2 och 5 avseende årsomsättning och blankett från Skatteverket.

Förvaltningsrätten har att ta ställning till om de begärda uppgifterna kan anses utgöra en tillåten komplettering eller ett förtydligande i enlighet med 9 kap. 8 § andra stycket LOU och om IVAB:s anbud kan anses uppfylla de nu aktuella kraven.

Möjligheten att påverka innehåller i ett anbud efter anbudstidens utgång regleras i 9 kap. 8 § LOU. I bestämmelsens andra stycke anges att komplettering eller förtydligande endast får ske om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Av prop. 2006/07:128 s 377 framgår att bestämmelsen ska tillämpas restriktivt. I Falk, u 2, ”Lag om offentlig upphandling – en kommentar”, s. 301 f. anges att innebörden av begreppen förtydliga och komplettera förutsätter att det redan finns uppgifter som kan förtydligas eller kompletteras. I princip föreligger således ett hinder mot att tillföra nya sakuppgifter i ett förtydligande eller en komplettering som sker enligt bestämmelsen.

Av förfrågningsunderlagets punkt AFB.522 med rubriken referenser för bedömning av anbudsgivarens förmåga framgår bl.a. att anbudsgivaren skall redovisa två referensuppdrag från entreprenader, som avser likartat uppdrag som nu upphandlas. I anbudet angivna referenser kontaktas för värdering av anbudsgivaren.

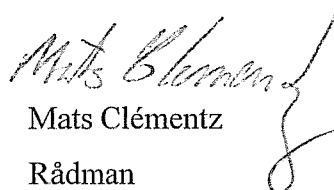
Förvaltningsrätten anser att det inte i målet har framgått att de begärda uppgifterna vad avser referenser har angetts i anbudet innan anbudstidens utgång. Förvaltningsrätten anser därför att IVAB har tillåtits komplettera

sitt anbud med nya uppgifter. Gustavsbergsbadet har genom att ta hänsyn till uppgifterna vid prövningen av anbudet handlat i strid med LOU. Detta har medfört att Chemiclean lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrätten finner mot ovan nämnda bakgrund det inte visat att IVAB vid tidpunkten för anbudsutvärderingen uppfyllde kravet i förfrågningsunderlagets punkt AFB.522. Gustavsbergsbadet borde rätteligen ha förkastat IVAB:s anbud. Grund för ingripande enligt LOU föreligger därmed. Bristerna har inte påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede. Det är därför tillräckligt att upphandlingen rättas på så sätt att en ny utvärdering genomförs varvid IVAB:s anbud inte ska beaktas.

Vid denna utgång anser förvaltningsrätten att det inte finns anledning att pröva övriga frågor om IVAB:s anbud som Chemiclean väckt.

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


Mats Clémentz
Rådman

Föredragande har varit Stina Wesslau



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 uppge 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