



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Enhet 2
 Sofia Kihlberg

DOM
 2014-08-28
 Meddelad i
 Falun

Mål nr
 2122-14

SÖKANDE

SITA Sverige AB, 556108-8393
 Transportgatan 9
 262 71 Ängelholm

Ombud: Fredrik Widjer
 c/o SITA Sverige AB
 Transportgatan 9
 262 71 Ängelholm

MOTPART

Vatten & Avfall i Malung-Sälen AB, 556864-6284
 Box 25
 782 21 Malung

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2014-08-29	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår SITA Sverige AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 117424

Postadress
 Box 45
 S-791 21 Falun

Besöksadress
 Kullen 4

Telefon
 023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se

Telefax
 023-383 00 80

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

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Vatten & Avfall i Malung-Sälens AB (i det följande VAMAS) genomför en upphandling gällande slamhämtning och ledningsspolning i Malung-Sälens kommun. Upphandlingen genomförs genom ett öppet förfarande enligt lag (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU. Tilldelningsbeslutet meddelades den 4 april 2014, varvid anbudet från Maserfrakt Anläggning AB (i det följande MaserFrakt) antogs.

SITA Sverige AB (i det följande **Bolaget**) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att upphandlingen får avslutas först efter det att MaserFrakts anbud förkastats eller, alternativt, att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin ansökan anför Bolaget i huvudsak följande. MaserFrakts anbud borde ha förkastats då det innehåller en otillåten reservation avseende starttid. För det fall MaserFrakts anbud inte anses avvika från förfrågningsunderlaget, är förfrågningsunderlaget så oklart utformat att upphandlingen står i strid med transparensprincipen. Bolaget har härigenom lidit, eller i vart fall riskerat att lida skada.

VAMAS bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Det framgår tydligt av såväl förfrågningsunderlaget som av "Frågor och Svar" att det enda krav som angivits avseende tidpunkt för start av entreprenad-arbetena är den 1 januari 2015. Att förfrågningsunderlaget och upphandlingen skulle vara oklart utformad stämmer således inte. Den aktuella upphandlingen har genomförts i enlighet med 1 kap. 9 § LOU.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt anger vilka omständigheter han grundar sin talan på (RÅ 2009 ref. 69). Förvaltningsrätten har således att pröva om det på grundval av vad Bolaget anfört är visat att VAMAS har brutit mot någon av de grundläggande principerna i LOU och om detta har medfört att Bolaget lidit eller kan komma

att lida skada. De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (16 kap. 6 § och 1 kap. 9 § LOU jämförd med 15 kap. 2 § samma lag).

Bolaget anför bl.a. följande. Förfrågningsunderlaget måste förstås på så vis att entreprenaden ska börja den 1 maj 2014, om inte upphandlingen blir överprövad. Någon annan tolkning är inte möjlig. Bolaget har inte uppfattat att anbudsgivare avseende entreprenadstart ges möjlighet att välja vilken tidpunkt som helst fram till den 1 januari 2015. MaserFrakts anbud, som innehåller en senare starttid, borde därför ha förkastats. Om starttidpunkten inte är given är det omöjligt för parterna att lämna relevanta och konkurrenskraftiga anbud. Att så är fallet visar den aktuella upphandlingen eftersom parterna uppenbart har utgått från olika förutsättningar. Parterna har således inte haft samma eller tillräckligt klara förutsättningar och har inte heller behandlats lika. Upphandlingen står i strid med likabehandlingsprincipen och principen om transparens. Fler potentiella anbudsgivare skulle troligtvis ha haft möjlighet, och varit intresserade, att lämna anbud om starttiden är den 1 januari 2015 istället för den 1 maj 2014.

VAMAS har mot detta framfört att den senaste tidpunkten för start av entreprenadtjänsterna är den 1 januari 2015. Detta framgår av förfrågningsunderlagets punkt 1.3.2. Av såväl punkten 1.3.2 som 6.2.1 framgår dessutom att något krav avseende påbörjande av entreprenadtjänster inte finns avseende den 1 maj 2014. Av Frågor och Svar, vilka delgivits Bolaget före anbudstidens utgång den 13 februari 2014, framgår också att den 1 maj 2014 inte är något krav avseende starttid för entreprenaden utan att det endast är VAMAS strävan att starttidpunkt är så tidig som möjlig och att det är upp till varje enskild anbudsgivare att ange sin tidigaste starttid i anbudet.

I förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande. Entreprenaden omfattar fem (5) år och preliminärt tiden den 1 maj 2014 till den 30 april 2019, med möjlighet till maximalt två (2) års förlängning. Start av verksamheten ska ske senast den 1 januari 2015 (punkten 1.3.2. Entreprenadens längd, avtalstid). Avtalstiden är preliminärt från och med den 1 maj 2014 och till och med den 30 april 2019 (punkten 6.2.1. Avtalstid).

Förvaltningsrätten anser mot bakgrund av hur kravet utformats i förfrågningsunderlaget och förtydligats genom frågor och svar, som också får anses utgöra en del av förfrågningsunderlaget, att det med en tillräcklig grad av tydlighet framgår att avtalstiden preliminärt är från den 1 maj 2014 men att start av verksamheten ska ske senast den 1 januari 2015. Förfrågningsunderlaget kan därför inte anses stå i med principen om öppenhet. Vid dessa förhållanden och då MaserFrakts anbud inte innehåller någon reservation i detta avseende, saknas skäl för ingripande enligt LOU.

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



Karin Forslund Johansson
rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

För att kammarrätten ska kunna ta upp Ert överklagande måste Er skrivelse ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då Ni fick del av domen/beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Om sista dagen för överklagande infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att besvärshandlingen kommer in nästa vardag.

Om klaganden är en part som företräder det allmänna, ska överklagandet alltid ha kommit in inom tre veckor från den dag beslut meddelades.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.
2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

