



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredraganden Helene Larsson

DOM

2011-01-12

Meddelad i
Växjö

Mål nr
5388-10

1

SÖKANDE

Hammarstedt VVS AB, 556084-1974

Box 13

382 21 Nybro

MOTPART

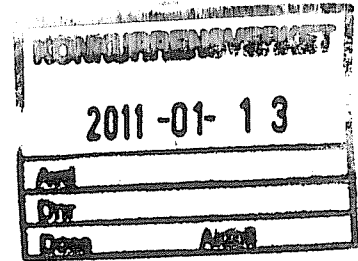
Kalmar kommun

Box 611

391 26 Kalmar

SAKEN

Begäran om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling; LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Hammarstedt VVS ABs ansökan om överprövning på det sättet att ny utvärdering ska göras där anbudet från Triator AB diskvalificeras och inte ingår i utvärderingen.

Dok.Id 20218

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 42 351 03 Växjö	Kungsgatan 8	0470-868 00 E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se	0470-869 50	måndag – fredag 08:00-16:30

BAKGRUND

Kalmar kommun (kommunen) har genomfört en upphandling av storköks- och varukylanläggning avseende förskolan Ögonstenen. Upphandlingen har skett i form av ett förenklat förfarande där anbudet med lägst pris avsågs att antas. Enligt tilldelningsbeslutet inkom två anbud och lägst pris hade Triator AB (Triator) som därför tilldelades kontraktet.

Hammarstedt VVS AB (Hammarstedt) ansöker om överprövning av upphandlingen.

Enligt 16 kap. 9 § LOU föreligger förlängd avtalsspärr under handläggningen i förvaltningsrätten.

YRKANDEN M.M.

Hammarstedt yrkar att Triators anbud ska förkastas eftersom det inte uppfyller alla skall-krav. I förfrågningsunderlaget uppställs krav på en femårig garantitid. I Triators anbud anges en garantitid på två år.

Kommunen medger att Triators anbud borde ha förkastats och yrkar att upphandlingskontraktet tilldelas Hammarstedt eller att utvärderingen görs om.

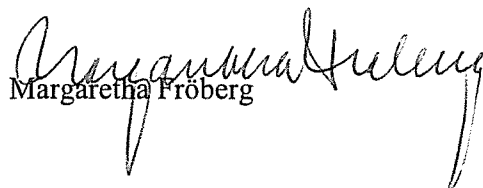
SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av 16 kap 2 § LOU följer att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts om den upphandlande enheten 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.

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.

Krav som uppställs i en upphandling kan delas upp i obligatoriska skallkrav och icke obligatoriska börkrav. De obligatoriska kraven måste vara uppfyllda för att anbudet inte ska förkastas. Ett börkrav används som utvärderingskriterium. LOU stadgar inte hur ett krav bör formuleras annat än att det ska vara tydligt, förutsebart samt i övrigt inte strida mot gällande principer och bestämmelser i lagen. För att betona att ett krav är obligatoriskt är det brukligt att upphandlande myndigheten benämner det som ett s.k. skallkrav, men det är naturligtvis möjligt att markera det på andra sätt. I förfrågningsunderlaget under punkten AFB.15 anges att beställaren äger rätt att förkasta anbud som inte uppfyller skallkraven. Under överskriften "garantitid för entreprenaden" i punkten AFC.462, anges följande. "Med ändring av AB 04, garantitiden fem (5) år för entreprenaden i sin helhet. Garantitiden gäller från dagen efter det datum entreprenaden blivit godkänd." I förfrågningsunderlaget finns ett stort antal krav uppräknade. Ibland anges att kravet "skall" vara uppfyllt och ibland saknas ordet skall. För att ett krav ska vara obligatoriskt krävs att det tydligt anges. Av underlagets formulering kan det dock inte råda tvivel om att det uppställs krav på en garantitid på fem år samt att detta är obligatoriskt. Triator har i sitt anbud angett att garantitiden är två år. Anbudet borde därför ha förkastats. Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten därför att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU då anbud har utvärderats trots att det inte uppfyller alla obligatoriska krav i förfrågningsunderlaget. Eftersom konstaterad brist inte beror på någon felaktighet i förfrågningsunderlaget är det tillräckligt att besluta om rättelse. Ansökan om överprövning ska sålunda bifallas på så sätt att ny utvärdering ska göras där anbudet från Triator diskvalificeras och inte ingår i utvärderingen.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV3109-1D-LOU)


Margaretha Fröberg



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 3109/1D LOU