



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2013-07-02
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
5660-13 E
Enhet 2:2

SÖKANDE

Bäckens Puts J Olsson AB, 556561-3501
Box 1021
432 13 Varberg

MOTPART

Varbergs Bostads AB, 556502-4220
Box 83
432 22 Varberg

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.



Dok.Id 212788

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197 400 15 Göteborg	Sten Sturegatan 14	031 - 732 70 00 E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se	031 - 711 78 59	måndag – fredag 08:00-16:00

BAKGRUND

Varbergs Bostads AB har genom ett förenklat förfarande upphandlat ombyggnad av fasader i kvarteret Öder, Stenåsa. Av tilldelningsbeslutet daterat den 13 maj 2013 framgår att tre anbud lämnats samt att Skanska Direkt AB lämnat det anbud med lägst pris.

YRKANDE M.M.

Bäckens Puts J. Olsson AB (bolaget) ansöker om överprövning och anför att det anbud som antagits är ofullständigt då hänsyn inte tagits till PM001ÖDER2013 dat. 13-04-26, utsänt under anbudstiden. – Tidplanen var ett krav och skulle bifogas anbudet. Bolaget har lämnat ett rent anbud med bifogad tidplan där hänsyn har tagits till följande faktorer: redan pågående entreprenad (Varbergs Energi), ”Stenåsa Kv. Öder, Varberg”-entreprenads omfattning och väderförhållanden med avseende på entreprenadens art.

Därmed anses det vinnande anbudets slutförandetid oskäligt kort. Vidare kan vald teknisk lösning ifrågasättas då ”uppgifter om fabrikat, teknisk data o.d.” saknas helt i anbudsföreläret, ytterligare ett skäl att förkasta det vinnande anbudet. – Uppgifter om teknisk data skall vara ifyllda. ”Arbetena utförs i överensstämmelse med Administrativa föreskrifter, hänvisar till AF, inte Rambeskrivning. Vid ”Kvalitetsangivelser” s. 6 står det att eventuella materialbyten ska redovisas i anbud men inte något om att man kan hoppa över den punkten. Anbudsgivare ska ange uppgifter om kvalitet för att göra anbuden jämförbara, att alla känner sig lika behandlade samt att undvika missförstånd. Efterfrågat optionspris saknas. Bolaget har i sitt anbud lämnat prissatt reservation gällande tegelstensbyte för att göra sitt anbud prismässigt jämförbart och transparent då det är oklart hur stor del av fasadytan som är skadad. För att kunna avgöra detta krävs en noggrannare undersökning än okulärbesiktning på plats. Det vinnande anbudet saknar sådan uppgift. Anbudsutvärderingen har inte gått rätt till.

Varbergs Bostads AB delar inte bolaget uppfattning att antaget anbud är ofullständigt och anför att det klart framgår i det vinnande anbudet när leverantören avser att entreprenaden ska vara färdigställd och tillgänglig för slutbesiktning. Enligt PM001ÖDER2013 förutsätter Varbergs Bostads AB att vinnande anbudslämnare räknar med entreprenadstart omgående från när beställningsskrivelsen är gjord enligt LOU. Därav har vinnande anbudslämnare tydliggjort sitt åtagande enligt PM001ÖDER2013. I den skrivelsen framgår det i text att en preliminär produktionstidsplan kommer bara till viss del ligga till grund för utvärdering om det är två eller fler anbudslämnare som lämnat likvärdiga och godkända anbud. Om den preliminära produktionstidsplanen blir en utvärderingsfråga kommer den anbudslämnare som lämnat den mest fördelaktiga produktionstidsplanen att antas. Varbergs Bostads AB anser inte att bolagets anbud och det vinnande anbudet är likvärdiga då kontraktssumman skiljer sig med 260 000 SEK, exklusive mervärdesskatt. Det vinnande anbudets slutförändetid är skäligt. Fabrikat, teknisk data o d är redan styrt i Administrativa föreskrifter s. 6 "Kvalitetsangivelser". När vinnande anbudslämnare inte skriver någon text under punkten "uppgifter om fabrikat, teknisk data o d" i anbudsföreläret, anser beställaren att vinnande anbudslämnare kommer att följa Administrativa föreskrifter med underliggande handlingar, t.ex. Rambeskrivningen. Det framgår även klart och tydligt i början av anbudsföreläret att "Arbetena utförs i överensstämmelse med Administrativa föreskrifter daterad 2013-04-03, angivna handlingar mot en ersättning av".

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Upphandlande myndigheter ska 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 (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten 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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § LOU).

Förfrågningsunderlaget i relevanta delar

Förfrågningsunderlag

Förfrågningsunderlag tillhandahålls i form av minnes sticka/USB efter anmälan till Varbergs Bostads AB.

Förteckning över förfrågningsunderlag

2. Ändringar i ABT 06 enligt sammanställning nedan.

3. Allmänna bestämmelser för totalentreprenad avseende byggnads-, anläggnings- och installationsentreprenader, ABT 06, där annat ej särskilt anges i denna handling. (Bifogas ej).

6. Förfrågningsunderlag

a. Dessa Administrativa Föreskrifter, dat 2013-04-03, upprättade av CA consultadministration ab.

b. Rambeskrivning, dat 2013-04-03 upprättad av Varbergs Bostads AB

c. Bygglövshandling, dat 2013-01-31

d. Ritningar, kv Öder omfattande:

§ 10000041 – Situationsplan Kv. Öder

§ 10000043 – Fasadritning Hus A

...

§ 10005233 – Primärkarta Stenåsa

7. Övriga handlingar

a. Handlingar avseende Fjärrvärmearbeten, Stenåsa

- Etappindelning

- Tidplan

b. Karta redovisande, kv Sigurd 1, etableringsområdets placering

c. Formulär till anbud.

Anbud

Anbud ska vara beställaren tillhanda senast 2013-05-06.

Anbudsgivare är bunden av sitt anbud två månader efter anbudstidens utgång.

I anbud redovisas:

Anbudssumma.

Procentsatser för omkostnader vid arbeten på löpande räkning. Se nedan.

Å-priser per arbetstimma för olika yrkeskategorier arbetare. Se nedan.

Debiteringsnormer för maskinkostnader vid maskinarbeten.

Företagsuppgifter enligt anbudsformulär.

Kvalitetsangivelser

Om alternativa arbetsutföranden eller varor föreskrivs, innebär detta rätt för entreprenören att välja mellan alternativen.

Föreskrift om arbetsutförande eller vara med tillägget "eller likvärdigt" innebär rätt för entreprenören att i stället för det föreskrivna välja annat som är likvärdigt till kvalitet.

Önskar entreprenören nyttja denna rätt, ska han i varje enskilt fall i så god tid underrätta beställaren att fråga om likvärdighet hinner prövas.

Entreprenören ska därvid tillhandahålla erforderligt underlag för prövning av likvärdighet.

Eventuella materialbyten redovisas i anbud.

Tider

Entreprenaden får påbörjas direkt efter beställningsskrivelse undertecknats.
Entreprenaden kan färdigställas etappvis.
Entreprenaden ska vara färdigställd och tillgänglig för slutbesiktning enligt tidplan som anges i kontraktet efter överenskommelse mellan parterna.
Se även under "Förutsättningar" ovan.

PM om "STENÅSA KV. ÖDER VARBERG OMBYGGNAD AV FASADER" daterat den 26 april 2013 innehåller bl.a. följande text.

Här kommer ett förtydligande gällande tidsplan då den uteblev i förfrågningsunderlaget: Varbergs Bostads AB förutsätter att entreprenaden kan påbörjas omgående efter att beställningsskrivelse är gjord enligt tidsbestämmelser i LOU.

Med anbudet ska en preliminär produktionstidsplan bifogas, denna kommer till viss del ligga till grund för utvärderingen om det är två eller fler anbudslämnare som lämnat likvärdiga och godkända anbud. Om den preliminära produktionstidsplanen kommer bli en utvärderingsfråga kommer den anbudslämnare som lämnat den mest fördelaktigaste produktionstidsplanen att antas. Det är Varbergs Bostads AB som exklusivt utser mest fördelaktigast produktionsplan.

Denna information har skickats ut till alla som begärt ut handlingar gällande denna upphandling.

Förvaltningsrättens bedömning

Högsta förvaltningsdomstolen har uttalat att förfrågningsunderlag och utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och unionsrätten inte träds för när (se RÅ 2002 ref. 50). I mål enligt LOU är en förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om ingripande att sökanden åberopar och kan visa att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse eller någon av de principer som anges i lagstiftningen. Vidare krävs att det bolag som ansöker om överprövning till följd av detta lidit eller kan komma att lida skada.

Bolaget anser att det anbud som antagits är ofullständigt på grund av att hänsyn inte tagits till ett PM som skickades ut före anbudstidens utgång. I Administrativa föreskrifter anges att det anbud som har lägst pris kommer att antas. I ovan redovisat PM lämnat ett förtydligande beträffande tidplanen. Upphandlande myndighet förutsätter att entreprenaden kan påbörjas omgående efter att beställningsskrivelse är gjord samt att om två eller flera

anbudslämnare lämnat likvärdiga anbud skulle tidplanen vara utslagsgivande. Den vinnande leverantören har i sitt anbud angivit en tid inom vilken entreprenaden kommer att vara färdigställd och tillgänglig för slutbesiktning. Upphandlande myndighet bedömer att den angivna tiden är skälig. Bolaget kan inte anses ha visat att den vinnande leverantörens anbud inte uppfyller ställda krav eller att slutförandetiden är oskäligt kort.

Bolaget invänder vidare att den vinnande leverantören inte särskilt hänvisat till "Rambeskrivningen" vid "Uppgifter omfabrikat, tekniska data o d", utan i anbudet anges att arbetena utförs i överensstämmelse med Administrativa föreskrifter daterad 2013-04-03. Av punkten 6 i förfrågningsunderlaget anges vid b. att rambeskrivningen är en del av förfrågningsunderlaget, och därmed omfattas av dokumentet Administrativa föreskrifter. Inte heller vad bolaget anför i övrigt är sådana omständigheter som kan läggas till grund för ingripande med stöd av LOU. Förvaltningsrätten anser mot bakgrund av vad bolaget visat i målet att skäl saknas att förordna om rättelse eller att upphandlingen ska göras om. Ansökan ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1b LOU)

Susanne Nilsson

Rådman

Föredragande har varit M Georgsson



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg.

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. 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. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

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.

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.

