



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**

Enhet 2

Handläggare: Johanna Edner

DOM

2011-04-07

Meddelad i

Falun

Mål nr

618-11

KONKURRENSVERKET	
2011-04-08	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

KJ Bygg AB, 556375-9710

Box 33

783 21 Säter

Ombud

Advokat Eva-Maj Mühlenbock och jur. kand Lina Schött

Advokatfirman Lindahl KB

Box 1065

101 39 Stockholm

MOTPART

Säterbostäder AB, 556515-8713

Box 123

783 23 Säter

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller KJ Bygg AB: s ansökan och bestämmer att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att Dalabyggsamverkan AB: s anbud ska uteslutas från utvärderingen.

Dok.Id 27684

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

Säterbostäder AB (Säterbostäder) genomför en upphandling avseende ”Kv Fågelsången och Skedvigården – nybyggnad av carportar” (upphandlingen). I tilldelningsbeslut den 28 januari 2011 tilldelades Dala Byggsamverkan AB (Dalabygg) kontraktet.

YRKANDEN M.M.

KJ Bygg AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse vidtagits innebärande att Dalabyggs anbud förkastas varefter en ny utvärdering av anbuden ska genomföras och bolaget tilldelas kontraktet. Till stöd för talan anför bolaget bl.a. följande. Upphandlingen har genomförts i strid med lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) då Säterbostäder genom att tilldela Dalabygg kontraktet har antagit ett orent anbud. Under rubriken ”*Förtydliganden*” i Dalabyggs anbud framgår att anbudet innehåller otillåtna reservationer som medför att Dalabygg inte uppfyller de i förfrågningsunderlaget uppställda ska-kraven. Genom att utvärdera och tilldela Dalabygg kontraktet har Säterbostäder åsidosatt transparens- och likabehandlingsprincipen. Till följd av att Dalabyggs anbud inte förkastats vid utvärderingen, så som det rätteligen borde ha gjorts, har inte bolaget tilldelats kontraktet. De felaktigheter som upphandlingen är behäftad med har medfört att bolaget lidit skada.

Säterbostäder bestrider bolagets talan och yrkar att förvaltningsrätten, för det fall att det föreligger förutsättningar för åtgärd med stöd av 16 kap. 2 § första stycket LOU, beslutar att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin inställning anför Säterbostäder bl.a. följande. Carportarna ska byggas på särskilt angivna befintliga parkeringsytor som sedan tidigare är asfalterade och dimensionerade för trafik med personbilar. Ifrågasvarande markytor är därför inte i behov av några förbättringsåtgärder. Det är beklagligt

att rambeskrivningen till förfrågningsunderlaget inte synkroniserar med de egentliga förutsättningarna för upphandlingen.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Av 16 kap. 5 § LOU följer att 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.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vidare ska principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Bolaget anfört är visat att Säterbostäder brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Bolaget lidit eller kan komma att lida skada.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlaget obligatoriska krav som regel inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste sålunda vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna utvärdera anbudet. Den upphandlande myndigheten får heller inte ändra eller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot likabehandlingsprincipen och principen om ett öppet förfarande.

I rambeskrivningen, som ingår i förfrågningsunderlaget, anges vilka specifika krav som beställaren har. I övrigt får entreprenören välja metod och utförande samt välja material som medför en god slutprodukt. Av punkten 1 *Markanläggningar* framgår dels att bärlager av asfaltsgrus, slitlager av tät asfaltbetong, bärlager och förstärkningslager ska dimensioneras för per-

sonbilstrafik dels att erforderliga flyttningar och ändringar av ledningar och brunnar i mark ska utföras. Vidare framgår av punkten 6 Elanläggningar att entreprenaden omfattar kompletta installationer till fullt driftfärdiga, avprovade och godkända anläggningar inom ingående byggnader såvida inte annat anges. Av de administrativa föreskrifterna till förfrågningsunderlaget punkten AFD. 42 Igångsättningstid framgår att kontraktarbetena ska påbörjas snarast efter upphandlingen.

I Dalabyggs anbud anges under rubriken "Förtydliganden" att det för anbudet förutsätts att de befintliga parkeringsytor där carportar ska uppföras är belagda med asfalt och är dimensionerade för personbilstrafik, att befintliga el- centraler i Servicehuset och Skedvigården räcker till, att entreprenaden ska påbörjas när tjällossning skett. Därtill framgår att flyttningar och ändringar av ledningar och brunnar inte ingår i anbudet.

Dalabyggs anbud innehåller flera reservationer mot kraven i förfrågningsunderlagets rambeskrivning. Enligt förvaltningsrättens uppfattning innebär de åtgärder som Dalabygg har reserverat sig mot att anbuderna inte kan jämföras på ett rättvist sätt. Genom att utvärdera Dalabyggs anbud har Säterbostäder brutit mot principen om likabehandling. Säterbostäder har också genom att frånfalla sina tidigare krav i rambeskrivningen även brutit mot principen om transparens och öppenhet. Då bristerna inte har påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede är det tillräckligt att utvärderingsfasen rättas.

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



Karin Forslund Johansson

rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. 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 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 3109/1C LOU