

LANSRATTEN I GÖTEBOR

**LÄNSRATTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2008-02-25
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
997-08 E
Rotel 24

Sida 1 (5)

SÖKANDE

Frog Dyk AB, 556164-2488
Ringökajen
417 07 Göteborg

Ombud: Advokaten Helena Royson
Göteborgs Advokatbyrå AB
Kungsgatan 45
411 15 Göteborg

MOTPART

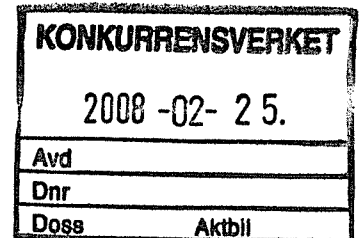
Orust kommun
473 80 Henån

SAKEN

Överprövning enligt lagen (1992:1528) om offentlig upphandling (LOU)

Orust kommun (kommunen) har inbjudit leverantörer att lämna anbud i upphandling avseende ny sjöförlagd vattenledning till Käringön, Orust kommun. Enligt tilldelningsbeslut upprättat den 30 januari 2008 har kommunen för avsikt att teckna avtal med SSE AB, Svensk Sjöentreprenad AB (SSE). Länsrätten beslutade den 8 februari 2008 att upphandlingen inte fick avslutas innan något annat har beslutats. Länsrätten beslutade vidare den 13 februari 2008 att beslutet skulle kvarstå.

Frog Dyk AB (Bolaget) och yrkar första hand att upphandlingen skall rättas och i andra hand göras om. Bolaget anför bl.a. följande. SSE:s anbud uppfyller inte de i förfrågningsunderlaget ställda skall-kraven. SSE har bl.a. inte angett entreprenörsarvode, lämnat in en väderreservation, lämnat in ett ändrat pris vid förändring i materialval och inte angett dokumentation om offererat material om detta avviker från Orust kommuns anvisningar för projektering. Vidare skall tidsplan bifogas anbudet och en uppgift att arbete enligt miljödomen kommer att vara klart den 30 april 2008. Dessa skallkrav är inte uppfyllda i SSE:s anbud. Kommunen gör gällande att SSE genom komplettering och förtydligande slutligen har lämnat besked om skall-



Dok.Id 117157

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031-732 70 00
E-post: lansrattenigoteborg@dom.se

Telefax
031-711 78 59

Expeditionstid
måndag - fredag
09:00-15:00

kraven och att SSE därför får anses uppfylla de skall-krav som anges i förfrågningsunderlaget. Det åligger en anbudsgivare att i anbudet redogöra för de skall-krav som anges i förfrågningsunderlaget. Uppgifterna har medfört att nya uppgifter har tillkommit i jämförelse med ursprungsanbudet. SSE har genom relativt sett omfattande kontakter med Orust kommun fått betydligt större möjligheter att omsorgsfullt besvara kraven och rent faktiskt har tillägg gjorts till det av SSE lämnade anbudet. Vad gäller materialval har SSE:s anbud förändrats från att innehålla ett specifikt materialval till en reservation medförande en kostnad för materialfördyring. Detta har kommunen accepterat även om anbudsgivarna var medvetna om förpliktelsen att ange materialval för det fall det var fråga om avvikelse från det materialval som kommunen hade föreslagit. Vad gäller väderstillestånd kan det initialt konstateras att det i förfrågningsunderlaget klart anges att arbetet skall vara klart den 30 april 2008. Anbudsgivarna har utifrån detta skallkrav haft att förutsätta att utfästelsen avseende tid för färdigställande återförs till kontraktet och härvid gäller före AB 04 och dess regelverk avseende stillestånd. Det var därför nödvändigt för samtliga anbudsgivare att kalkulera med att arbetet skulle färdigställas angiven dag och komma att utföras under hård väderlek och under obekväma arbetstider, vilket medför ökade kostnader för arbetskraft och material. SSE anger i sitt anbud att kalkulering har gjorts för ett 20 procentigt väderstillestånd. Kommunen har, vilket framgår av e-post kommunikationen, efter det att anbudet har lämnats in, hört sig för vad gäller SSE:s inställning till väderstillestånd. Det fördes därvid en diskussion vad gäller tider för miljödom och möjligheter att föra diskussioner med länsstyrelsen. Det konstateras att väderstillestånd får regleras genom AB 04:s regelverk och något besked om detta har inte SSE lämnat i denna del. Kommunen har i tilldelningsbeslutet lagt till en reservation angående väderstillestånd uppgående till 240 000 kr. Av minnesanteckningar från mötet den 29 januari 2008 framgår att SSE uppskattat kostnaden per dygn för ett väderstillestånd till 20 000 kr, vilket medför att SSE i tilldelningsbeslutet har tillerkänts ytterligare 12 dagar för utförande

av entreprenadarbetena. Genom den reservation som SSE har medgivits har SSE indirekt erhållit rätt till ytterligare arbetsdagar för utförande av entreprenaden.

Kommunen bestrider Bolagets yrkanden och anför bl.a. följande. Upphandlingen har gjorts i enlighet med LOU och de av Bolaget anförda synpunkterna är felaktiga. Det är utvärderingen som ligger till grund för tilldelningsbeslutet och bolaget har inte framfört några synpunkter på utvärderingen. I anbudsutvärderingen anges att SSE uppfyller skall-kraven och vid genomgång av anbudet har förtydligande skett. Den e-postkorrespondens som utväxlats mellan kommunen och SSE beträffande väderstillestånd är att betrakta som ett förtydligande av om vädret skulle fördröja entreprenaden. I förfrågningsunderlaget anges att ifall reservationer anges skall dessa vara prissatta, i annat fall kan anbudet anses som ofullständigt och komma att förkastas. I anbudet har SSE angivit ett påslag på 12 procent och förtydligt att denna procentsats är entreprenörsarvodet. Detta finns således angivet i anbudet. I anbudet är angivet att väderstillestånd upp till 20 procent ingår. I AB 04 är angivet hur detta skall regleras. Då väderstillestånd är omöjligt att bedöma i förväg har SSE även här fått möjlighet att förtydliga sitt anbud. I kommunens anteckningar vid projektering och underhåll av VA-anläggningar inom kommunen är angivet vilka krav som tillverkaren av PE-tryckrör skall uppfylla. Dessa villkor står före fabrikatet och gäller då enligt pyramidregeln. För att utvärdera anbudet riktigt har därför SSE även fått komplettera och förtydliga vad det innebär i kostnad att byta till, i kommunens anvisningar från den 14 juni 2006, angivet fabrikat. Förutom att Bolagets anbud är orimligt högt och därmed inte affärs- eller marknadsmässigt, innehåller det reservationer. Bolagets anbud följer således inte skall-kraven i förfrågningsunderlaget.

Ytterligare skriftväxling har förekommit.

DOMSKÄL

Av 1 kap. 4 § LOU framgår att upphandling skall göras med utnyttjande av de konkurrensmöjligheter som finns och även i övrigt genomföras affärs-
mässigt. Anbudsgivare, anbudssökande och anbud skall behandlas utan
ovidkommande hänsyn.

Av 7 kap. 2 § LOU framgår att om den upphandlande enheten har brutit
mot 1 kap. 4 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har
medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, skall länsrät-
ten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först
sedan rättelse gjorts.

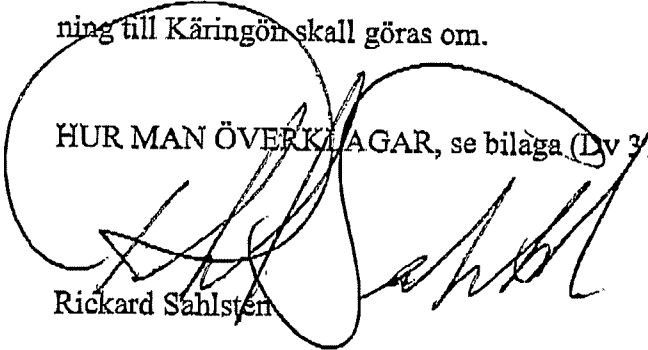
Länsrätten gör följande bedömning.

Bolagets anbud har uppenbarligen gått vidare till utvärderingsfasen varför
kommunens påstående om att Bolaget inte uppfyllde alla ställda skall-krav
saknar relevans. Det framgår av handlingarna i målet att SSE:s anbud inne-
håller en väderstilleståndsreservation. Detta medför att SSE:s anbud är
orent beträffande skallkravet att entreprenaden skulle vara anmäld till slut-
besiktning senast den 30 april 2008. Det är i de flesta fall inte tillåtet enligt
LOU att komplettera ett anbud med icke uppfyllda skall-krav. Gällande de
av Bolaget åberopade grunderna angående entreprenörsarvodet och materi-
alvalet anser länsrätten inte att det går att utläsa av SSE:s anbud annat är att
nämnda skall-krav, i vart fall vid anbudslämnandet, var uppfyllda. Eftersom
SSE:s anbud avviker från i förfrågningsunderlaget ställda skall-krav ifråga
om väderstilleståndsreservationen har kommunen genom att anta nämnda
anbud brutit mot LOU. Då det endast har lämnats två anbud anser länsrätten
att rättelse inte är möjlig utan att konkurrensen bäst tillvaratas genom att
upphandlingen görs om.

DOMSLUT

Länsrätten bifaller ansökan och förordnar att upphandlingen av vattenledning till Kåringön skall göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Lv 3109/1b)



Rickard Sahlsten

Föredragande: Ofelia Hendar



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Göteborg.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid från den dag besluter 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.