



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Föredraganden
 Johanna Maukku

DOM
 2016-05-23
 Meddelad i
 Falun

Mål nr
 1121-16

SÖKANDE

Svenska Entreprenad i Mälardalen AB, 556431-8458
 Box 3085
 169 03 Solna

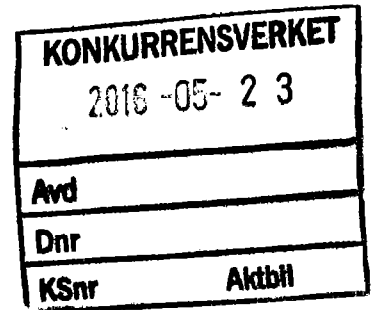
Ombud: Advokat Stefan Gustavsson
 Advokatfirman Fylgia KB
 Box 55555
 102 04 Stockholm

MOTPART

Söderhamn Nära AB, 556439-6447
 Box 94
 826 22 Söderhamn

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bestämmer att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse genomförts.

Dok.Id 163298

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45 S-791 21 Falun	Kullen 4	023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	023-383 00 80	måndag – fredag 08:00-12:00 13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Söderhamn Nära AB (SNAB) genomför en upphandling av markentreprenad, VA-ledningsnät i Norrfjärden (upphandling nr 6073), genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster (LUF). Beslut om tilldelning fattades den 18 mars 2016, varvid Wixner & Rödin Entreprenad AB (WRE) tilldelades kontraktet. Asfalt & Mark i Gävle AB (AMG) placerades på andra plats i upphandlingen.

Svenska Entreprenad i Mälardalen AB (SEMAB) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att ny anbudsutvärdering genomförs varvid anbuden från WRE och AMG förkastas. SEMAB anför som grund för sin ansökan i huvudsak följande. SNAB har kvalificerat WRE:s och AMG:s anbud trots att anbuden är orena. Anbuden skulle rätteligen ha förkastats och SNAB:s förfarande är i strid med LUF och de grundläggande principerna. Om anbuden från WRE och AMG rätteligen hade förkastats hade SEMAB tilldelats kontraktet. SEMAB har därför lidit eller riskerat lida skada.

SNAB bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

I mål om överprövning enligt LUF 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.

Förvaltningsrätten har således att pröva om det på grundval av vad SEMAB anfört är visat att SNAB har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LUF och att detta medfört att SEMAB lidit eller kan komma att lida skada (16 kap. 6 § LUF). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upp-

handlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 24 § LUF).

Vad parterna anfört

SEMAB har anfört bl.a. följande. WRE:s anbud har felaktigt kvalificerats. Av förfrågningsunderlaget framgår att obligatoriskt krav ställts på att anbudsgivare ska lämna en beskrivning av företagets kvalitetspolicy/kvalitetssäkring och att kvalitetsledningssystem ska motsvara kraven för certifiering. WRE har lämnat en beskrivning av företagets kvalitetspolicy/kvalitetssäkring men har inte lämnat någon redovisning alls avseende kvalitetsledningssystem. Detta har SNAB bekräftat efter fråga från SEMAB. En generell beskrivning av kvalitetspolicy/kvalitetssäkring är inte detsamma som en beskrivning av kvalitetsledningssystem. En kvalitetspolicy anger vilka principer ett företag lägger till grund för sitt kvalitetsarbete. Kvalitetssäkring avser hur ett företag säkerställer att arbeten utförs med eftersträvad kvalitet. Kvalitetsledningssystem är ett system som konkret beskriver bl.a. hur olika aktiviteter ska utföras på ett systematiserat sätt i ett företag. SNAB:s beskrivning av kravet innebär att myndigheten godtyckligt kan beakta eller underlåta att beakta ställda krav. Brister i anbudet kan inte heller läkas efter tilldelning av kontrakt. WRE:s anbud innehåller inte någon beskrivning av kvalitetsledningssystem och anbudet borde därför rätteligen ha förkastats. SNAB har åtsidosatt principerna om likabehandling och transparens.

Även AMG:s anbud har felaktigt kvalificerats. Mängdförteckningen och mät- och ersättningsreglerna utgör en del av förfrågningsunderlaget. Anbudssumman ska vara baserad på de i mängdförteckningen upptagna mängderna och överensstämma med mängdförteckningen i angiven slutsumma. AMG har i mängdförteckningen inte lämnat priser för de mängder som framgår under ett antal koder. Eftersom anbudet inte innehåller pris för samtliga efterfrågade arbeten kan den sammanräknade summan av prissatta poster inte läggas till grund för utvärdering. Anbudet är därför orent och borde ha förkastats. Att SNAB utvärderat AMG:s anbud strider mot principerna om likabehandling och transparens. SNAB synes, till nackdel för

SEMAB och fördel för AMG, vilja bortse från de obligatoriska krav som ställts. Vad SNAB anfört innebär att SNAB utgår från att AMG efter tilldelning av kontrakt skulle godta att ytterligare arbeten utförs inom ramen för offererad anbudssumma.

SNAB har anfört bl.a. följande. WRE har lämnat en generell beskrivning av företagets kvalitetspolicy/kvalitetssäkring. SEMAB:s tolkning av kravet är felaktig. Syftet är att betona kravet på en generell beskrivning, inte att bifogga hela företagets kvalitetsledningssystem. Det har inte ställts krav på hur den generella beskrivningen ska redovisas annat än att sådan ska bifogas anbud.

Något krav om att prissatt mängdförteckning ska bifogas anbud har inte ställts. AMG har ändå bifogat sådan till anbudet. Eftersom denna inte efterfrågats i upphandlingen har mängdförteckningen inte inkluderats i utvärderingen av anbudet. Prissatta mängdförteckningar där anbudssumma motsvarar slutsumman kommer att avropas vid startmöte med aktuell leverantör.

Förfrågningsunderlaget

AFC.221 Kvalitetsledning

Anbudsgivare ska lämna en generell beskrivning av företagets kvalitetspolicy/kvalitetssäkring. Kvalitetsledningssystem ska motsvara kraven för extern certifiering. Beskrivning skall bifogas anbud.

AFB.31 Anbuds form och innehåll

Anbud lämnas enligt AFB.34

Anbud ska vara skrivet på svenska och ska föreskriva ersättningsform i svensk valuta (SEK).

Anbud ska avgas exklusive mervärdesskatt

Anbudssumma ska vara baserad på i MF upptagna mängder och överensstämma med i MF angiven slutsumma.

I övrigt skall i anbud bifogas uppgifter enligt: AFB.52, AFC.1833, AFC.221, AFC.222, AFC.321, AFC.323, AFC.324, AFC.325.

WRE:s uppfyllelse av krav och risken för skada

SEMAB gör gällande att WRE inte uppfyllt obligatoriska krav i upphandlingen vad gäller beskrivning av kvalitetsledningssystem. Enligt förvaltningsrättens uppfattning kan kravet i AFC.221 inte tolkas på annat sätt än att endast en generell beskrivning av företagets kvalitetspolicy/kvalitetssäkring

och kvalitetsledningssystem ska lämnas i anbudet. Av WRE:s anbud framgår en kortfattad beskrivning av bolagets kvalitetspolicy och kvalitetssäkring. Det framgår inte om WRE använder ett certifierat kvalitetsledningssystem eller motsvarande. WRE:s anbud uppfyller därmed inte det i förfrågningsunderlaget uppställda kravet och borde därmed inte ha utvärderats. SEMAB har till följd härav lidit eller riskerat att lida skada. Vad SNAB anfört förändrar inte förvaltningsrättens bedömning.

AMG:s uppfyllelse av krav och risken för skada

SEMAB har anfört att SNAB borde ha förkastat AMG:s anbud eftersom mängdförteckning inte är korrekt ifylld. Förvaltningsrätten konstaterar att det är ostridigt att mängdförteckningen i AMG:s anbud inte är korrekt ifylld. Handlingarna ger också stöd för att prisuppgifter saknas under koderna PCF.1111, YBC.3113 och YBC.3411. SNAB har dock invänt att det inte ställts krav på att mängdförteckningen ska bifogas anbudet.

Enligt kravet i AFB.31 ska anbudssumman baseras på de i mängdförteckningen upptagna mängderna och även överensstämma med den i mängdförteckningen angivna slutsumman. Enligt förvaltningsrättens bedömning torde det under sådana förhållanden ligga i sakens natur att en prissatt mängdförteckning bifogas till anbudet. Ett annat betraktelsesätt blir närmast ologiskt. Under alla omständigheter borde SNAB när väl en anbudsgivare ger in en mängdförteckning granska att denna är komplett. I förevarande fall har AMG lämnat en anbudssumma som inte överensstämmer med ingiven mängdförteckning dvs. avgett ett orent anbud. Ett sådant anbud kan inte utvärderas på ett rättvist sätt. SNAB borde vid nu angivna förhållanden ha förkastat AMG:s anbud. Då så inte skett har SNAB överträtt likabehandlingsprincipen och SEMAB har till följd härav lidit eller riskerat att lida skada.

Val av åtgärd

Eftersom bristerna i upphandlingsförfarandet inte är hänförliga till det konkurrensuppsökande skedet är rättelse en tillräckligt ingripande åtgärd. Upp-

handlingen ska därför rättas på så sätt att SNAB genomför en ny anbudsutvärdering där anbuden från WRE och AMG inte beaktas.

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

Karin Forslund Johansson

Rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni 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. 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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.

