



LÄNSRÄTTEN I
HALLANDS LÄN

DOM
2010-02-11
Meddelad i
Halmstad

Mål nr
2632 – 2635-09

SÖKANDE

Ragn-Sells AB, 556057-3452
Box 952
191 29 Sollentuna

KONKURRENSVEG

2010 -02- 1 2

Avd	
Dnr	
Doce	Akshil

Ombud: Bolagsjuristen Börje Ryhn, Box 952, 191 29 Sollentuna

MOTPARTER

1. Vatten & Miljö i Väst AB, 556764-7606
Box 110
311 22 Falkenberg

2. Halmstads Energi och Miljö AB, 556528-3248
Box 31
301 02 Halmstad

3. Hylte kommun
Storgatan 8
314 80 Hyltebruk

4. Laholms kommun
Humlegången 6
312 80 Laholm

Ombud för 2-4: Vatten & Miljö i Väst AB, Box 110, 311 22 Falkenberg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

DOMSLUT

Länsrätten bifaller Ragn-Sells AB:s ansökan på så sätt att rätten beslutar att upphandlingen av transport och destruktion av farligt avfall, inte får avslutas innan rättelse har gjorts i form av en ny utvärdering, varvid anbudet från Stena Recycling AB inte ska beaktas.

Länsrättens interimistiska beslut den 11 december 2009 upphör därmed att gälla.

Dok.Id 52936

Postadress Box 131 301 04 Halmstad	Besöksadress Södra vägen 5	Telefon 035-13 29 00 E-post: lansrattenihalland@dom.se	Telefax 035-21 35 62	Expeditionstid måndag – fredag 09:00-15:00
---	--------------------------------------	--	--------------------------------	---

BAKGRUND

De upphandlande myndigheterna Vatten & Miljö i Väst AB (VIVAB), Halmstads Energi och Miljö AB, Hylte kommun och Laholms kommun, samtliga nedan kallade för VIVAB, har i oktober 2009 inbjudit leverantörer att lämna anbud i upphandling avseende transport och destruktion av farligt avfall i Varberg, Falkenberg, Halmstad, Laholm och Hylte. Upphandlingen är en öppen upphandling enligt LOU av tjänster över tröskelvärdet. VIVAB administrerar upphandlingen. Vid anbudstidens utgång hade anbud inkommit till VIVAB från JRAB JR-företagen AB, Ragn-Sells AB och Stena Recycling AB. VIVAB har i tilldelningsbeslut daterat den 4 december 2009 meddelat att Stena Recycling AB antas som leverantör.

Länsrätten har den 11 december 2009 beslutat att upphandlingen inte får avslutas innan rätten förordnar annat i målet.

YRKANDEN M. M.

Ragn-Sells AB (Ragn-Sells) begär överprövning och yrkar att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse har skett på så sätt att Stena Recycling AB:s anbud har förkastats och anför följande. Ragn-Sells lämnade i rätt tid in samtliga de anbudshandlingar som VIVAB frågade efter i sitt förfrågningsunderlag och uppfyllde även samtliga skall-krav samt besvarade anbudsfrågan helt i enlighet med vad VIVAB hade efterfrågat. Uppdraget tilldelades emellertid Stena Recycling AB. VIVAB har, vilket framgår av punkterna 3.1 och 4.2 i förfrågningsunderlaget, som ett absolut kvalificeringskrav uppställt villkoret att anbudsgivare till anbudet ska foga ett registreringsbevis från Bolagsverket som inte är äldre än två månader. Sista anbudsdag var den 20 november 2009. Det till Stena Recycling AB:s anbud fogade registreringsbeviset från Bolagsverket var emellertid utskrivet den 5 mars 2009, dvs. tidigare än två månader före sista anbudsdag. Stena Recycling AB:s anbud var därmed redan när det inkom till VIVAB klart äldre än två månader och borde därför rätteligen ha

förkastats, vilket dock inte skedde. Underlåtenhet att förkasta ett anbud som inte uppfyller alla uppställda kvalificeringskrav strider mot kravet på likvärdig behandling och den gemenskapsrättsliga likabehandlingsprincipen.

VIVAB anser att länsrätten ska avslå Ragn-Sells yrkande om rättelse av upphandlingen och anför följande. VIVAB delar inte Ragn-Sells bedömning att VIVAB brutit mot likabehandlingsprincipen genom att utvärdera Stena Recyclings anbud. En av de grundläggande principerna för offentlig upphandling är proportionalitet (1 kap. 9 § LOU). Detta innebär bl.a. att de krav som ställs på leverantörerna ska vara proportionerliga utifrån det syfte som den upphandlande myndigheten ska uppnå med kravet. Registreringsbeviset från Bolagsverket ska ge den upphandlande enheten uppgift om vilka personer som får teckna leverantörens firma för att den upphandlande enheten ska veta att anbudet är bindande för leverantören. För att fylla detta syfte får registreringsbeviset inte vara alltför gammalt. VIVAB bedömer dock att även ett registreringsbevis som är cirka sju månader gammalt fyller denna funktion. Det skulle därför ha varit ett brott mot proportionalitetsprincipen att utesluta Stena Recyclings anbud på denna grund. Därutöver innehåller registreringsbevis endast sådana myndighetsuppgifter som inte påverkar innehållet i anbudet och som finns tillgängligt hos Bolagsverket. Kammarrätten i Göteborg har i dom den 30 januari 2009 i mål nr 7217-08 med hänsyn till detta inte ansett att en komplettering av anbudet med registreringsbevis från Bolagsverket efter att anbudstiden gått ut skulle vara åsidosättande av likabehandlingsprincipen. Kammarrättens dom innebär en ändring av länsrättens avgörande. Det kan även tilläggas att uppgifterna i registreringsbeviset finns tillgängliga gratis på webbsidor såsom t.ex. www.allabolag.se. Stena Recycling har efter tilldelningsbeslutet för ordningens skull inkommit med ett nytt registreringsbevis. Med hänsyn till vad som anförts har VIVAB vid upphandlingen inte brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU. Ragn-Sells begäran om rättelse av upphandlingen ska därför avslås. – VIVAB åberopar Kammarrättens i Göteborg dom den 30 januari 2009 i mål nr 7217-08.

Ragn-Sells vidhåller sin ansökan och anför i yttrande följande. Förhållandena i detta fall skiljer sig väsentligt från de i det av VIVAB åberopade målet. I det målet hade ett registreringsbevis som uppfyllde skall-kravet faktiskt givits in, om än efter anbudstidens utgång. Frågan var därför inte om skall-kravet överhuvudtaget hade uppfyllts, utan om rättelsen efter anbudstidens utgång kunde tillåtas. Det förhållandet att Stena Recycling kan ha företagit rättelse kan inte rimligen tillmätas någon betydelse eftersom rättelse skett först efter det att tilldelningsbeslut har fattats och en överprövning har inletts. Om en så sen rättelse skulle tillåtas skulle en upphandling aldrig kunna anses avslutad. Rättelse skulle i princip kunna göras hur sent som helst, vilket uppenbart inte är förenligt med likabehandlingsprincipen. Förhållandena i detta fall kan jämföras med de i det av Länsrätten i Göteborg, avd 1, den 21 oktober 2009 avgjorda målet 2398-09, där länsrätten biföll ansökan om överprövning på den grunden att av vinnande anbudsgivare ingivna registreringsbevis var för gamla. Slutligen bör beaktas att registreringsbeviset som var fogat till Stena Recyclings anbud var inte mindre än åtta och en halv månad gammalt på den sista anbudsdagen och således överskred den uppsatta gränsen på två månader, som rimligen måste antas ha varit motiverad av ett önskemål om att få ett tillförlitligt underlag, med inte mindre än sex och en halv månad. – Ragn-Sells åberopar Länsrättens i Göteborg dom den 21 oktober 2009 i mål nr 2398-09.

DOMSKÄL

Av 1 kap. 9 § LOU framgår att upphandlande myndigheter skall behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Av 16 kap. 2 § första stycket LOU framgår 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 lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

I punkten 3.1 ”krav på anbudsgivarens registreringar, skatter och avgifter m.m.” i förfrågningsunderlaget anges följande. Anbudsgivaren skall uppfylla i Sverige eller i hemlandet lagenligt ställda krav som avser registrerings-, skatte- och avgiftsskyldigheter. Anbudsgivaren skall ha giltigt F-skattebevis och vara registrerad som arbetsgivare. Till anbudet skall anbudsgivaren som bevis på att kraven uppfylls bifoga:

- bekräftelse på att kraven uppfylls
- kopia på anbudsgivarens senaste registreringsbevis från Bolagsverket
- Skatteverkets blankett SKV 4820.

Intygen får inte vara äldre än två månader.

I punkten 4.1 ”Allmänt” sägs att prövning av anbuden görs i två steg: dels en kvalificering av anbudsgivare, dels genom utvärdering av anbud.


Av punkten 4.2 ”Kvalificering av anbudsgivare” framgår följande. Prövningen skall visa om kraven på anbudsgivaren uppfylls. Beställaren kommer att granska de redovisningar anbudsgivaren har lämnat om sig och sin verksamhet samt de uppgifter som framkommit vid kontroll enligt bl.a. punkt 3.1. För att bli kvalificerad gäller bl.a. att anbudet skall innehålla begärda och kompletta uppgifter enligt bl.a. punkten 3.1 samt att anbudsgivaren skall ha uppfyllt sina skyldigheter vad gäller registreringar, skatter och avgifter enligt punkten 3.1. Endast anbud från anbudsgivare som blivit kvalificerade kommer att utvärderas enligt punkt 4.

Det registreringsbevis från Bolagsverket som Stena Recycling gett in till VIVAB är daterat den 5 mars 2009. Anbudstiden gick ut den 20 november 2009.

Länsrätten gör följande bedömning.

Det är ostridigt i målet att det registreringsbevis från Bolagsverket som Stena Recycling AB gett in till VIVAB tillsammans med sitt anbud var äldre än två månader då anbudet gavs in och att Stena Recycling AB efter tilldelningsbeslutet och efter begäran om överprövning inkommit med ett nytt registreringsbevis. Länsrätten anser att krav avseende ingivande av registreringsbevis är ett skall-krav som anbudsgivaren bör ha uppfyllt vid anbudstidens utgång. Ett anbud kan dock under vissa omständigheter förtydligas eller kompletteras innan tilldelningsbeslut fattats. Registreringsbevis från Bolagsverket innehåller visserligen endast sådana myndighetsuppgifter, som t.ex. uppgift om behörig firmatecknare, som i sig inte påverkar innehållet i anbudet och som finns tillgängligt hos Bolagsverket. VIVAB har emellertid inte före tilldelningsbeslutet låtit inhämta dessa uppgifter. Med beaktande härav anser länsrätten att VIVAB förfarit felaktigt då de utvärderat och antagit Stena Recyclings anbud. Eftersom de sålunda brutit mot 1 kap 9 § LOU och detta medfört att Ragn-Sells AB lidit eller kan lida skada finns grund för åtgärd enligt LOU. Rättelse ska således ske genom en ny utvärdering av anbuderna, varvid anbudet från Stena Recycling AB inte ska beaktas.

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


Helena von Braun

Lagman

/LB



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 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 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.