



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I VÄXJÖ**

Föredraganden Helene Larsson

**DOM**  
2011-01-18  
Meddelad i  
Växjö

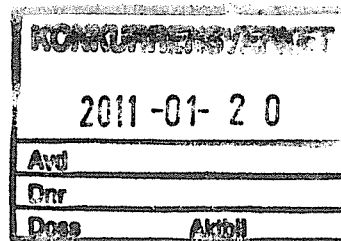
Mål nr  
4952-10

**SÖKANDE**

BergTec i Alvesta AB, 556813-9694  
Odensjö Lingonbacken  
340 32 Grimslöv

**MOTPART**

Alvesta kommun  
342 80 Alvesta



**SAKEN**

Begäran om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling; LOU

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning på så sätt att ny utvärdering ska göras där anbudet från Bergtec i Alvesta AB får samma betyg i kriterierna leveranskapacitet, kompetens och erfarenhet samt organisation som anbuden från Alwex Transport AB, Skanska Asfalt och Betong AB.

Dok.Id 20701

**Postadress**  
Box 42  
351 03 Växjö

**Besöksadress**  
Kungsgatan 8

**Telefon**  
0470-868 00  
**E-post:** forvaltningsrattenivaxjo@dom.se

**Telefax**  
0470-869 50

**Expeditionstid**  
måndag – fredag  
08:00-16:30

## BAKGRUND

Alvesta kommun (kommunen) har genomfört en upphandling av grus. Upphandlingen har skett i form av ett öppet förfarande där det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet avsågs att antas. Enligt tilldelningsbeslutet inkom fyra anbud och Alwex Transport AB (Alwex) tilldelades kontraktet. Anbudet från Bergtec i Alvesta AB (Bergtec) hade det näst bästa anbudet.

Bergtec ansöker om överprövning av upphandlingen.

## YRKANDEN M.M.

Bergtec yrkar att deras anbud fått för låga poäng i utvärderingen och anför i huvudsak följande. Avseende kriteriet för "leveranskapacitet" har man i anbudet inte uttryckligen specificerat material som kan levereras. Detta eftersom bolaget utgått från att allt material kan levereras inom 30 minuter. Om någon fraktion inte varit möjlig hade detta angetts. I anbudet från Skanska Asfalt och Betong AB (Skanska) har angetts att man normalt sett kan leverera beställningar dagen därpå om beställningen inkommer innan kl. 14. Bergtec har uppgett att leverans kan ske inom 30 minuter. Trots detta har Skanska fått högre poäng. I kriteriet "kompetens och erfarenhet" har upphandlaren skrivit att Alwex har ett laboratorium för att kunna kvalitetssäkra produkter och Skanska har produktcertifierat sina produkter. Detta borde inte påverka bedömningen eftersom upphandlaren tidigare efter förfrågan sagt att det inte ställdes krav på certifierat material. Inte heller i förfrågningsunderlaget finns detta krav. Rörande kriteriet "organisation" borde Bergtec anses vara en godkänd leverantör. Trots att det tidigare bolaget Br Åkesson Markentreprenad AB gick i konkurs fortsatte kommunen att anlita det nystartade bolaget Bergtec avseende lastbilar och grusleveranser. Kommunen måste därför anse att bolaget är en godkänd leverantör.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan och yrkar att inhibitionen hävs. I huvudsak anförs följande. Bergtec har fått betyget 3 av 5 möjliga i kriteriet "leveranskapacitet" eftersom det inte framgår av anbudet att allt material kan levereras. Inte heller framgår vilken leveranstid respektive material har. Ordinarie arbetsgång vid beställning innebär att beställning sker senast föregående dag. Leveranser som kan ske påföljande dag är ett fullgott alternativ. Skanska fick högre betyg eftersom de angett att de har ambitionen att ha allt material i lager samt kan leverera med kort framförhållning. Avseende kriteriet "kompetens och erfarenhet" framgår det inte av Bergtecs anbud någon koppling till kompetens och erfarenhet i svaret. Eftersom bolaget på ett annat ställe i anbudet presenterat mångårig erfarenhet har de ändå fått 3 poäng av 5 möjliga. När det gäller kriteriet "organisation" har Bergtec presenterat en liten organisation och har därmed fått 3 poäng av 5 maximala. Bolaget saknade kommentar om uppföljning. Det vinnande anbudet har erbjudit en större organisation, transportledning samt kontinuerliga uppföljningsmöten. Därmed uppfylls kraven på säkerställande av service, kvalitet och uppföljning. Alwex fick därför högsta betyg. Det är riktigt att det inte har ställts krav på certifiering av materialet. Däremot har kvalitetskrav ställt på materialet. Det är ändå möjligt att utvärdera anbudsgivarens kompetens och erfarenhet. Utvärderingen är gjord utifrån anbudsgivarnas svar. I utvärderingen har alltså inte hänsyn tagits till att Bergtec tidigare varit leverantör till kommunen. Bergtec har inte lämnat bäst anbud och därför har de inte tilldelats kontraktet. Kraven på likabehandling, icke-diskriminering och öppenhet har uppfyllts.

#### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 1 kap 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upp-

handlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 16 kap 2 § LOU följer att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts om den upphandlande enheten 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.

Domstolen har enbart att pröva vad som omfattas av parternas yrkanden samt åberopade handlingar. Krav som uppställs i en upphandling kan delas upp i obligatoriska skall-krav och icke obligatoriska bör-krav. Ett bör-krav används som utvärderingskriterium och ger olika poäng beroende på hur väl det uppfylls.

För att leverantören ska kunna kvalificera sig som anbudsgivare anges i aktuell upphandling i underlaget under punkt 2.1 att denne ska ha en ekonomisk förmåga att genomföra uppdraget. En anbudsgivare som bedöms som riskklass 1 och 2 av Upplysningscentralen kan riskera att uteslutas. Vidare uppställs under punkt 2.2 krav på dokumenterade resurser, kompetens och erfarenhet av att leverera efterfrågade varor och tjänster. För att bevisa att skall-kravet är uppfyllt uppmanas anbudsgivaren att beskriva sitt bolag, hur länge det existerat, verksamhetens inriktning och kompetensresurser. Utöver obligatoriska skall-krav utvärderas anbudet efter ett antal utvärderingskriterier. Priset är viktat till 80 %, leveranskapacitet 10 %, organisation 5 % samt kompetens och erfarenhet 5 %.

#### Anbudsgivarens organisation samt kompetens och erfarenhet

Anbudsgivare som har kvalificerat sig har i anbudet beskrivit sitt bolag och kompetensresurser liksom även kompetens och erfarenhet. Utöver detta finns under kriteriet organisation i punkten 6.5.1 en uppmaning till an-

budsgivaren att beskriva sin organisation i fritext som sedan myndigheten gör en sammantagen bedömning av. Samma sak gäller kriteriet för kompetens och erfarenhet i punkt 6.5.2. Svaren kan ge högst betyget 5 och lägst 0. Högsta betyget får anbudet vars svar anses som ”mycket bra, mervärde”. Inget svar innebär betyget 0. Det beskrivs inte närmare hur anbudsgivaren ska svara för att få högsta betyg och exakt vilka krav som ställs på de olika kriterierna. Bergtecs beskrivningar får därför anses motsvara de Alwex och Skanska inkommit med och bolagen borde därför ha fått samma poäng.

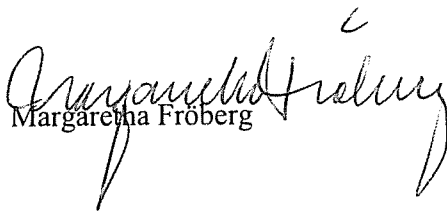
#### Leveranskapacitet

Under punkten 6.6 uppmanas anbudsgivaren att beskriva om samtliga material och kvantiteter kan levereras i enlighet med ställda kvalitetskrav och inom vilken tid från beställningstillfället leverans kan ske. Svaren kan ge högst betyget 5 och lägst 0. Högsta betyget får anbudet vars svar anses som ”mycket bra, mervärde”. Inget svar innebär betyget 0. Bergtec har i sitt anbud angett följande ”två egna lastbilar samt ett nära samarbete med Clifton och Värnamo LBC, leverans kan ske inom 30 min.” Enligt utvärderingsredogörelsen uppgav vinnande anbudet Alwex följande. ”Leverans kan med största sannolikhet ske samma dag som beställning. Vi har en stor flotta och ett brett produktprogram där vi utöver efterfrågade fraktioner och produkter har komplement och alternativ att erbjuda.” Skanska angav följande i enlighet med utvärderingsredogörelsen. ”Vi har en ambition att ha samtliga efterfrågade produkter i lager. Avhämtning kan ske under våra normala öppettider vardagar mellan 06.30 och 16.00. Normalt sett kan beställningar på levererat material som inkommer innan klockan 14 levereras ut dagen därpå. Större dagsleveranser (500 ton och uppåt) bör beställas 2 dagar innan leverans.” Alwex och Skanska fick betyget 5 och Bergtec fick betyget 3. I underlaget anges inte vad som krävs för att erhålla högst betyg. Det framgår alltså inte vad minimikravet är för leverans av visst material med viss leveranstid. Kommunen menar att Bergtec inte angett att allt material kan levereras och därför har fått sämre betyg än Alwex. Av vad som

angetts i utvärderingsredogörelsen kan man enligt förvaltningsrättens mening inte heller utläsa av Alwex anbud att denne avser allt material. Samma sak gäller Skanskas anbud. Bolagens anbud borde därför även här poängsatts lika.

Den upphandlande myndigheten får enbart utvärdera efter de kriterier som angetts i förfrågningsunderlaget. Myndigheten får alltså inte i efterhand väga in andra bedömningar. Syftet är att underlaget ska vara så förutsebart att anbudsgivaren ska kunna lämna ett konkurrenskraftigt anbud. Eventuella otydligheter och brister i underlaget ligger myndigheten till last. Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten sålunda att kommunen har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU då Bergtecs anbud inte har utvärderats på samma sätt som övriga anbud. Kommunen har vägt in kriterier som inte angetts i förfrågningsunderlaget. Ansökan om överprövning ska därför bifallas på så sätt att ny utvärdering ska göras där anbudet från Bergtec i Alvesta AB får samma betyg i kriterierna leveranskapacitet, kompetens och erfarenhet samt organisation som Alwex Transport AB, Skanska Asfalt och Betong AB.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga 1 (DV3109-1D-LOU)

  
Margaretha Fröberg



# SVERIGES DOMSTOLAR

## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 vartill 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 uppgive 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 3109/1D LOU