



**LÄNSRÄTTEN I
KALMAR LÄN**

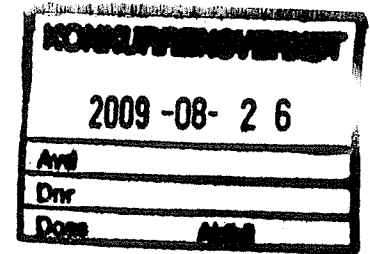
Föredragande Mari Heidenberg

DOM
2009-08-25
Meddelad i
Kalmar

Mål nr
1074-09 E
Rotel 4

SÖKANDE

Ventkontroll i Linköping AB, 556510-3933
Vistlöt Kvarn
585 63 Lingham



MOTPART

Landstinget i Kalmar län
Landstingsfastigheter
Länssjukhuset
391 85 Kalmar

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU);
entreprenad avseende luftbehandlingsinstallationer ; skall-krav

DOMSLUT

Länsrätten bifaller ansökningen och beslutar att Landstingsfastigheter ska
göra en ny utvärdering och därvid bortse från YIT:s och Tovents anbud.

Dok.Id 36774

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 614 391 26 Kalmar	Smålandsgatan 28	0480-47 78 00 E-post: lansrattenikalmar@dom.se	0480-851 05	måndag – fredag 08:00-16:00

YRKANDEN M. M.

Landstinget i Kalmar län (Landstingsfastigheter) har genomfört en entreprenadupphandling avseende luftbehandlingsinstallationer i samband med ny- och ombyggnad av hus vid Västerviks sjukhus.

Landstingsfastigheter beslutade den 17 juni 2009 att anta YIT Sverige AB (YIT), Linköping, som leverantör.

Ventkontroll i Linköping AB (Ventkontroll) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att anbudsutvärderingen ska göras om.

Landstingsfastigheter bestrider bifall till ansökningen.

Länsrätten beslutade den 26 juni 2009 att upphandlingen inte får avslutas innan länsrätten slutligen tagit ställning till ansökningen eller förordnar på annat sätt.

DOMSKÄL

I AFB. 31 i förfrågningsunderlaget anges att anbud ska avgivas skriftligt på bifogat anbudsformulär och i tillslutet omslag. Anbud ej avfattat på bifogat formulär riskerar att förkastas. I förfrågningsunderlagets AFB. 311 sägs att med huvudanbud avses anbud helt i enlighet med förfrågningsunderlaget. Vidare sägs i AFB. 312 att sidoanbud inte beaktas. På till förfrågningsunderlaget bifogat "Formulär till å-prislista V arbeten" anges med stora bokstäver "Förfrågningsunderlag".

I AFC. 2232 i förfrågningsunderlaget sägs att anbudsgivare ska i anbudet lämna en övergripande kvalitetsplan. Den övergripande kvalitetsplanen ska

i tillämpliga delar omfatta alla element enligt SS-ISO 9001 eller likvärdigt system, anpassade till entreprenadens förutsättningar.

I AFC. 2233 i förfrågningsunderlaget sägs att anbudsgivare ska i anbudet lämna en övergripande miljöplan. Den övergripande miljöplanen ska i tillämpliga delar omfatta alla element enligt SS-ISO 14001 eller likvärdigt system, anpassade till entreprenadens förutsättningar.

Ventkontroll åberopar som grund för ansökningen följande.

Kravet på likabehandling är inte uppfyllt. Anbudsgivarna YIT och Tovent AB (Tovent), Mönsterås, har lämnat orena anbud som inte uppfyller kraven i förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter. Trots att anbuderna är orena har de inte förkastats.

YIT har inte lämnat begärd å-prislista utan en egen företagsstandardiserad lista som avser luftbehandlingsinstallationer i största allmänhet och som dessutom är utformad med förbehåll och reservationer gentemot förfrågningsunderlaget.

Varken YIT eller Tovent har lämnat övergripande kvalitetsplan anpassade till entreprenadens förutsättningar utan endast skickat in en allmän beskrivning av sina kvalitetssystem. De båda anbudsgivarna har inte heller lämnat övergripande miljöplaner anpassade till entreprenadens förutsättningar.

Tovent har inte lämnat begärd å-prislista utan endast ofullständiga delar samt eget system för rektangulära kanaler där kostnader för frakt och emballage inte ingår. Vidare har Tovent angett förbehåll och reservationer som strider mot kraven i förfrågningsunderlaget. Särskilt stor ekonomisk avvikelse är reservationen mot asbestsanering.

Landstingsfastigheter åberopar som grund för bestridandet följande.

De anbud som har lämnats uppfyller de krav som kan förväntas. Viss komplettering har begärts för förtydliganden av anbuden.

YIT:s å-prislista avviker från den lista som begärs i förfrågningsunderlaget och komplettering har begärts. En ny å-prislista har lämnats i enlighet med förfrågningsunderlaget.

I YIT:s anbud ingår en projektplan som är anpassad till entreprenaden. Företaget är certifierat i ett kvalitetssystem, som innebär en opartisk granskning av kvalitetsarbetet i företaget.

Tovent har i sitt anbud redovisat en kvalitets- och miljöplan som är anpassad för entreprenaden. Landstingsfastigheter ansåg inte att redovisad kvalitetsplan uppfyllde erforderliga krav och gav därför vid utvärderingen detta anbuds kvalitetssystem endast en poäng.

YIT har redovisat sin Miljömanual och en avfallsplan som är objektsanpassad för entreprenaden. Dessutom har företaget ett certifierat miljöledningssystem vilket innebär en opartisk granskning av miljöarbetet i företaget. Företagets anbud uppfyller ställda krav på miljöplan.

Tovents miljöplan uppfyller inte erforderliga krav för denna typ av projekt och har vid utvärderingen fått endast en poäng.

Tovents å-prislista är ofullständig. Efter begäran har en ny å-prislista lämnats i enlighet med förfrågningsunderlaget.

Tovents förtydliganden/reservationer i anbudet har inte beaktats eftersom detta anbud inte var det förmånligaste. Om så varit fallet hade en annan handläggning varit aktuell.

Ventkontroll har i replik svarat följande.

Landstingsfastigheter har observerat att YIT:s prislista har avvikit från den som begärs i förfrågningsunderlaget och har begärt komplettering. Landstingsfastigheter har således förkastat prislistan men inte anbudet. YIT:s komplettering innebär att anbudet innehåller både den orena företagsstandardiserade prislistan med reservationer och förbehåll mot förfrågningsunderlaget och en prislista kompletterad med i förfrågningsunderlaget krävd information.

När det gäller kvalitetsplanen i anbudet gäller sakfrågan om anbudsgivare svarat enligt krav i förfrågningsunderlaget, inte om Landstingsfastigheter anser att företagets nivå på kvalitetssystem är tillräckligt. Detta gäller även miljöplanen.

Tovent har kommit in med en helt ny á-prislista som ersätter den tidigare. Således har Landstingsfastigheter förkastat den ursprungliga prislistan men inte anbudet och låtit anbudsgivare göra en helt ny lista efter anbudstidens utgång. Detta är särbehandling som strider mot LOU.

Landstingsfastigheter borde ha förkastat Tovents anbud oavsett hur förmånligt det var i övrigt.

Av Landstingsfastigheters svar framgår att förmånligheten för Landstingsfastigheter har större betydelse än att utföra en anbudsutvärdering som följer LOU och ger anbudsgivarna likabehandling. Landstingsfastigheter borde i första hand konstatera om anbudet uppfyller ställda krav i förfråg-

ningsunderlaget och därefter antingen förkasta eller utföra utvärderingen med betygssättning av anbudena.

Tillämpliga bestämmelser m. m.

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

Av 15 kap. 12 § andra stycket LOU framgår att myndigheten får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

Av 16 kap. 2 § 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, ska rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt förarbetena (prop. 2006/07:128 s. 377) får förtydligande och kompletterande av anbud endast göras på initiativ av den upphandlande myndigheten. Bestämmelsen skall tillämpas restriktivt.

I samma proposition på s. 161 citeras ett uttalande av generaladvokatens förslag till avgörande i mål C-87/94 Europeiska kommissionen mot Konungariket Belgien, REG 1996 I-02053 p. 37. ”Med termen precisera måste förstås att lämna detaljuppgifter som gör det möjligt att mer klart beskriva föremålet det handlar om, eller att med större exakthet definiera föremålet. Med termen komplettera avses att komma in med kompletterande uppgifter som tidigare inte varit tillgängliga. De två termerna har det gemen-

samt att det inte handlar om att ersätta tidigare uppgifter, utan tvärtom att konkretisera dem på ett eller annat sätt”.

Länsrätten gör följande bedömning

Av handlingarna i målet framgår att YIT:s och Tovents anbud inte avgetts på bifogat anbudsformulär ”Formulär till å-prislista V arbeten” eller på annat sätt innehållit de efterfrågade priserna. Anbuden uppfyller därmed inte skall-kraven och skulle därför ha förkastats vid utvärderingen.

De kompletteringar som gjorts måste anses ha gått utöver vad som är tillåtligt, nämligen att tidigare lämnade uppgifter endast konkretiseras och att endast marginella sakuppgifter tillförs.

På grund av det anförda har Landstingsfastigheter brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU och 15 kap. 12 § LOU.

Ventkontroll får därigenom anses ha lidit skada. Det finns därför grund för ingripande enligt 16 kap. 2 § LOU.

Vid denna bedömning saknas anledning att ta ställning till om YIT:s och Tovents anbud uppfyller skall-kraven med avseende på kvalitets- och miljöplaner.

Oavsett hur Ventkontrolls yrkande utformats kan länsrätten välja mellan att besluta att upphandlingen ska göras om eller att den ska rättas (RÅ 2005 ref. 47). Rättelse bör ske på så sätt att Landstingsfastigheter ska göra en ny utvärdering och därvid bortse från YIT:s och Tovents anbud.

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

På länsrättens vägnar

Lorentz Bjurgert
Rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

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 offentlig part 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.