



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2012-05-25
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 8519-12
 Enhet 17

SÖKANDE

Ahlsell AB, 556012-9206
 Liljeholmsvägen 30
 117 98 Stockholm

Ombud: Johan Bui-Quy
 Tenders Sverige AB
 Nygatan 34
 582 19 Linköping

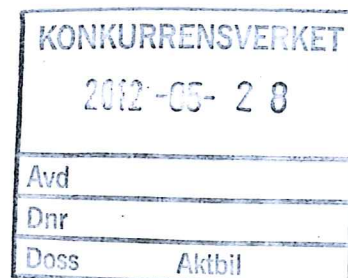
MOTPART

Stockholm Vatten VA AB, 556175-1867
 106 36 Stockholm

Ombud: Chefsjurist Stefan Broström
 Stockholm Vatten AB
 106 36 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster - LUF



DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning och förordnar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att Onninen AB:s anbud inte får beaktas vid anbudsutvärderingen.

Dok.Id 243549

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Stockholm Vatten VA AB (SVVAB) genomför en upphandling av ramavtal för leverans av rörkopplingar för beställarens behov ("11SV339 Rörkopplingar"). Upphandlingen genomförs med tillämpning av ett öppet förfarande enligt LUF och ramavtalet omfattar även Stockholms Vatten AB. SVVAB har i ett tilldelningsbeslut den 10 april 2012 meddelat att man antagit Onninen AB:s (Onninen) anbud som bedömts som ekonomiskt mest fördelaktigt.

Ahlsell AB (Ahlsell) yrkar att förvaltningsrätten ålägger SVVAB att rätta tilldelningsbeslutet innebärande att Onninen anbud förkastas. Till stöd för sin talan anför Ahlsell bl.a. följande. Onninen har inte uppfyllt skall-kravet enligt punkt 3.1.1 i förfrågningsunderlaget. Kravet, enligt dess lydelse, innebär att endast ett fabrikat får offereras under fliken "dragsäker koppling". Onninen har i sin prisbilaga genomgående offererat Viking Johnson under fliken "dragsäker koppling". För produktgrupp 2, dragsäker koppling reducerande (DN 80-300), har man för den sista produkten offererat Vatek Multifix-War. Detta innebär att Onninen har brutit mot skall-kravet att endast ett varumärke får offereras. SVVAB har genom att utvärdera och anta Onninen anbud förfarit i strid mot likabehandlingsprincipen. SVVAB menar att avvikelserna som finns i Onninen anbud är försumbar då den kopplingsdimension som avses inte omsätts i någon vidare omfattning. Detta är inte ett godtagbart skäl för att anta Onninen anbud. SVVAB kan inte, genom att helt jämka ett skall-krav, ändra på förutsättningarna utan att agera i strid mot likabehandlingsprincipen. Fler produkter/dimensioner har "1" som angiven volym. Det har inte förekommit några frågor eller kompletteringar under anbudstiden som antytt att någon produkt skulle vara mindre viktig trots angiven viktning i prisbilagan. SVVAB:s resonemang skulle leda till att det skulle bli upp till de olika anbudsgivarna att gissa vilka produkter som inte omfattas av aktuellt skall-krav, vilket inte kan

vara acceptabelt med hänvisning till principen om transparens. Det enda korrekta är att det aktuella skall-kravet avser alla produkter under "dragsäker koppling". Vid en korrekt utvärdering hade Ahlsell tilldelats kontraktet, varför bolaget lidit skada.

SVVAB bestrider bifall till ansökan och anför huvudsakligen följande. SVVAB är medvetet om att valet av Onninen som leverantör inte helt följer punkten 3.1.1 i förfrågningsunderlaget vad gäller en post i prisbilagan som rör en reducerad koppling, DN 300-250. Avvikelsen är dock försumbar i detta fall då bl.a. kopplingsdimensionen inte omsätts i någon omfattning, endast en gång per år. En sådan försumbar avvikelse ska inte kunna föranleda att valet av Onninen som vinnare av upphandlingen ska underkännas. Ahlsells påstående angående transparens för vilken produkt som skulle vara mindre viktig är felaktigt i och med de krav som finns beskrivet i förfrågningsunderlaget.

Onninen har beretts tillfälle att yttra sig i målet. Något yttrande har dock inte inkommit till förvaltningsrätten.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 24 § LUF ska upphandlande enheter 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.

Av 16 kap. 6 § LUF framgår följande. Om den upphandlande enheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 24 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LUF.

En av huvudprinciperna enligt LUF är att anbud som inte uppfyller samtliga i förfrågningsunderlaget obligatoriska krav inte ska beaktas vid utvärderingen. De så kallade skall-kraven som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande enheten ska kunna utvärdera anbudet. Så länge bestämmelserna i LUF och tillämpliga grundläggande principer beaktas, är en upphandlande enhet normalt oförhindrad att själv bestämma om och hur anbudsgivaren i sitt anbud ska visa att aktuella skall-krav är uppfyllda.

I målet är ostridigt att det aktuella skall-kravet innebär att enbart ett varumärke/kopplingstyp får offereras under produktkategorin ”dragsäker koppling”. Vidare är det ostridigt att Onninen i sitt anbud avvikit från skall-kravet genom att ha offererat två skilda varumärken under produktkategorin ”dragsäker koppling”. Frågan i målet är huruvida SVVAB haft rätt att utvärdera och anta Onninens anbud på den grunden att avvikelserna från skall-kravet är försumbar.

För att kraven på likabehandling och transparens ska vara uppfyllda krävs att alla anbudsgivare har samma förutsättningar att lämna anbud samt att anbudsgivarna behandlas på samma sätt. Av utredningen i målet framgår att det är fler än den nu aktuella produkten som har ”1” som angiven volym. Enligt förvaltningsrättens mening har det inte framkommit att Ahlsell, andra anbudsgivare eller presumtiva sådana har kunnat förutse att skall-

kravet i punkt 3.1.1 förfrågningsunderlaget inte skulle gälla den aktuella kopplingsdimension eller andra dimensioner som omsätts i mindre omfattning. Genom att inte upprätthålla skall-kravet vid bedömningen av Onninen's anbud har SVVAB särbehandlat Onninen och därmed brutit mot lika-behandlingsprincipen och bestämmelsen i 1 kap. 24 § LUF.

Onninen har i sitt anbud inte följt det aktuella skall-kravet och borde därmed inte ha tillåtits att delta i utvärderingen. Vid en korrekt genomförd upphandling hade Ahlsell, mot bakgrund av vad som framkommit i målet, tilldelats kontraktet. Ahlsell har härigenom lidit eller kan komma att lida skada. Eftersom felet inte påverkat det konkurrensuppsökande skedet ska rättelse ske genom att utvärderingen görs om, varvid anbudet från Onninen utesluts. Upphandlingen får inte avslutas förrän rättelse har skett.

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


Kaisa Söderberg

Rådman

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Soheil Farhoudi.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. 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 var till 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 3109/1A LOU