



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

DOM
2010-05-26
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
2145-10 E
Grupp 3

SÖKANDE

Vågagenturen Wånelid Aktiebolag, 556308-9175
Box 16
532 21 Skara

MOTPART

Örnsköldsviks kommun
891 88 Örnsköldsvik

2010 -05- 27	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning och upphäver det interimistiska beslutet från den 8 april 2010.

Dok.Id 4495

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611 - 34 98 00

E-post:
forvaltningsratteniharnosand@dom.se

Telefax
0611 - 34 98 10

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-15:00

Örnsköldsviks kommun som genomför upphandling av fordonsvågar till vågstation Må 1:7, 1:3 har i tilldelningsbeslut den 26 mars 2010 beslutat att avtal kommer att träffas med annan än Vågagenturen Wånelid AB (nedan bolaget).

Bolaget ansöker om överprövning och anför i huvudsak följande. Bolagets anbud ligger cirka 200 000 kr lägre än det vinnande anbudet. Vad gäller skallkraven enligt förfrågningsunderlaget anføres följande:

- Vågplattorna skulle vara utrustade med värmekabel - cirka 50 000 kr (framgår inte av den vinnande anbudsgivarens anbud).
- Värmen skulle styras via fukt och temperatur - cirka 5 000 kr (framgår inte av den vinnande anbudsgivarens anbud).
- Styrskåp för värme i vågplattorna skulle ingå – cirka 30 000 kr (framgår inte av den vinnande anbudsgivarens anbud).
- Hårdvaror avseende datasystemen och installation av dessa skulle ingå – cirka 50 000 kr (framgår inte av den vinnande anbudsgivarens anbud).
- Transporten från den vinnande anbudsgivarens fabrik till Östersund ingår ej (fritt på bil) – cirka 80 000 kr (framgår inte av den vinnande anbudsgivarens anbud).
- I bolagets anbud ingick en webblösning medan det i den vinnande anbudsgivarens anbud tillkom 65 000 kr för denna lösning.
- Det framgår inte att den vinnande anbudsgivarens taggar passar ihop med Örnsköldsviks kommuns grindsystem.

Den vinnande anbudsgivarens anbud ska kompletteras med ovanstående uppgifter och kommer då att hamna ytterligare cirka 280 000 kr över bolagets anbud.

Kommunen har i huvudsak anfört följande.

- Vågplattor ska vara utrustade med värmekabel.
Det framgår inte av det vinnande anbudet att det inte ingår, frågan har ställts vid genomgång av anbudet och bekräftats via brev den 18 mars 2010.
- Värmen ska styras via fukt och temperatur.
Då elinstallation görs som underentreprenad ingår det där vilket bekräftats i brev.
- Styrskåp för värme i vågplattorna ska ingå.
Då elinstallation görs som underentreprenad ingår det där vilket bekräftats i brev.
- Hårdvaror avseende datasystemen och installation är inget skallkrav, avser krav på prestanda som ska anges (se 4.2 i svarsbilaga skallkrav). Kostnaden kan beräknas till 5-10 000 kronor.
- Transporten ska ingå. Av det vinnande anbudet framgår klart att transporten ingår.
- Taggar passande kommunens grindsystem beskrivs i det vinnande anbudet. Vid behov kan kostnadsfri uppgradering ske enligt befintligt serviceavtal.
- Webblösning. I teknisk beskrivning som medföljer förfrågningsunderlaget anges under 2.2. "Det skall vara möjligt att ge åtkomst till systemet via ett publikt gränssnitt (online)". Bolagets lösning är inget publikt gränssnitt utan en VPN-tunnel som IT-mässigt inte håller tillräcklig säkerhet. Det är tveksamt om lösningen kan klassas som publikt gränssnitt varför kostnaden som det vinnande anbudet offererat avgår från anbudssumman. Det vinnande anbudsförretaget kan självfallet ge samma lösning och då utgår kostnaden, dvs. lika som bolaget. Det är tveksamt om bolagets lösning kan klassas som webblösning med publikt gränssnitt men kommunen har valt att hellre fria än fälla i denna fråga. Kostnaden för en VPN-tunnellösning hamnar hos kommunens IT-avdelning och blir den-

samma oavsett leverantör. Kommunen vidhåller att utvärderingen gjorts på ett korrekt sätt och att det vinnande anbudet är det ekonomiskt mest fördelaktiga.

Bolaget anför i yttrande i huvudsak följande. Bolaget vidhåller att upphandlingen inte har hanterats på ett korrekt sätt. Det framgår inte av det vinnande anbudet att värme med temperatur- och fuktgivare ingår. Vågen är en färdig, prefabricerad betongvåg och då installeras alltid värmekabel, fuktgivare och temperaturgivare i samband med produktion av vågen och inte vid byggmontaget. Detta var ett mycket tydligt skallkrav. Det framgår inte av det vinnande anbudet att styrskåp ingick. Hårdvaran till datasystemet var inget skall-krav, men ingick i anbudet och bolaget borde ha fått möjlighet att förtydliga hur mycket som skulle avgå (prismässigt) om hårdvaran togs bort. Av det vinnande anbudet framgår frakt av vågutrustningen från deras fabrik till Örnsköldsviks kommun – frakten fritt på bil. Denna skrivning innebär inte att vågen levereras fraktfritt och lossad på plats i Örnsköldsvik. Det innebär vidare att kommunen ansvarar för godset från och med att det är lastat på bilen vid fabriken. Taggar passande kommunens grindsystem är ett skall-krav. Beträffande webblösningen har bolaget idag inga kommentarer. Upphandlingen bör göras om med hänsyn till bristerna.

Förvaltningsrätten beslutade den 8 april 2010 att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av 16 kap. 2 § LOU följer 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 ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Rätten får omedelbart

besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska den upphandlande myndigheten 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.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

LOU ger inte närmare besked om hur ett förfrågningsunderlag ska vara utformat eller hur en utvärderingsmodell ska vara konstruerad utöver vad som kommer till uttryck i 1 kap. 9 §. I de uppställda kraven får anses ligga att ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande myndigheten tillmäter betydelse och att en utvärderingsmodell ska vara så utformad att den är ägnad att leda till ett rättvisande resultat.

I målet har sammanfattningsvis gjorts gällande att leverantörerna inte behandlats på ett likvärdigt sätt eftersom det vinnande anbudet inte uppfyllt samtliga skallkrav.

Vågplattorna samt övriga vitala delar av vågen ska vara försedda med värme. Värmen ska styras via fukt- och värmetermostat. Styrskåp för värme i vågplattorna inkluderas i leveransen.

Det framgår av förfrågningsunderlaget att det pris som lämnas inkluderar värme och styrning inklusive styrskåp. Det har inte framkommit att det vinnande anbudet innehållit någon reservation angående detta. Av skallkravet framgår att avgivet pris inkluderar värme och styrning av detta var-

för kommunen haft fog för att utgå från att skallkravet i denna del är uppfyllt.

Hårdvaror till datasystemen

Det är ostridigt mellan parterna att detta inte var ett skallkrav i förfrågningsunderlaget. Att bolaget ändå angivit ett pris i den delen påverkar inte bedömningen om hur skallkraven uppfyllts.

Frakt

Det framgår inte av materialet att kostnaderna för frakt skulle anges på något visst sätt. Förvaltningsrätten kan därför inte finna att något skallkrav i denna del inte uppfyllts.

Taggar för grindsystem

Det framgår inte av materialet att något skallkrav i denna del inte uppfyllts.

Webblösning

Inte heller i denna del framgår att något skallkrav inte uppfyllts.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att det inte är visat att upphandlingen skett i strid mot de krav som uppställs i LOU.

Förvaltningsrätten har tidigare beslutat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas. Till följd av att ansökan nu avslås ska det interimistiska beslutet upphävas. Förvaltningsrätten erinrar om innehållet i 16 kap. 1 § tredje stycket LOU.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, Dv 3109/1C.


Anita Enocksson



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska 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. 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, anledningen 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens 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 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 uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

