



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2014-02-27
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
5192-13 E

SÖKANDE

Tranab Markbyggnad aktiebolag, 556687-3963
Nastagatan 22
702 27 Örebro

Ombud:

Advokat Viktoria Edelman
Jur.kand. Maja Löfgren
Andersson Gustafsson Advokatbyrå KB
Box 3124
103 62 Stockholm

MOTPART

Vindkraft i Örebro-Kumla AB, 556914-8249
Box 33520
701 35 Örebro

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2014-02-28	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Tranab Markbyggnad aktiebolags ansökan om överprövning.

Dok.Id 103395

Postadress Box 568 651 12 Karlstad	Besöksadress Rådhuset, Stora torget	Telefon 054-14 85 00 E-post: forvaltningsrattenikarlstad@dom.se www.forvaltningsrattenikarlstad.domstol.se	Telefax 054-14 85 30	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
---	--	---	--------------------------------	---

BAKGRUND

Vindkraft i Örebro-Kumla AB (Vindkraft) har genomfört en upphandling gällande grundläggning och vägförberedelser för sex vindkraftverk. Enligt tilldelningsbeslut har Vind&Miljö antagits som entreprenör.

PARTERNAS TALAN

Tranab Markbyggnad AB (Tranab) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering genomförs genom vilken anbudens utvärderas i enlighet med angiven utvärderingsmodell och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Tranab anför bland annat följande.

Under "Anbuds form och innehåll", anges bland annat följande. "Anbudet ska vara avfattat enligt bifogat anbudsformulär och innehålla uppgifter om anbudspris, separat redovisat pris för tyfundament till kraftverken." Tranab har i inlämnat anbudsformulär angett ett anbudspris om 16 985 000 kr varav sex fundament för vindkraft ingår med 8 185 000 kr. Av sammansättningen av anbudens poäng framgår att för Tranabs del har utvärderats ett pris om 8 800 000 kr, trots att Tranabs offererade anbudspris uppgick till 16 985 000 kr.

Vid en jämförelse mellan uppgifterna i öppningsprotokollet och det pris som Vindkraft utvärderat framgår att Vindkraft, i strid med uppgifterna i förfrågningsunderlaget, inte utvärderat anbudsgivarnas offererade anbudspris utan istället utvärderat offererade anbudspriser minskat med i entreprenaden ingående specificerat pris avseende sex fundament för vindkraft. Att utvärderingen av priset skulle gå till på detta sätt framgår inte av förfrågningsunderlaget. Att Vindkraft i de Administrativa föreskrifterna angett att i förfrågan ingående fundament kan komma att utgå ur entreprenaden, beroende på upphandling av vindkraftverken, innebär inte att Vindkraft kan underlåta att utvärdera hela det offererade anbudspriset.

För det fall förvaltningsrätten finner det möjligt att utvärdera anbudens på sätt som skett har förfrågningsunderlaget brutit i transparens. Av anbudsformuläret framgår att anbudslämnare ska ange det pris för vilket sex fundament för vindkraft, enligt utskick ska ingå med i anbudspriset. I utskicket anges bl.a. följande. Denna entreprenad gäller att konstruera, förbereda och bygga tillfartsvägar, kranuppställningsplatser och fundament för vindkraftverken.". I handling benämnd "Svar på frågor inkomna under anbuds-

tid", har två frågor ställts avseende vad som ska ingå i priset för fundament till vindkraftverken:

Fråga: Separat pris för fundament till kraftverken ska lämnas enligt förfrågan. Ska pålning, schakt och fyllning för fundamenten samt kabelkanal ingå i detta pris?

Svar: Fundamenten ska vara kompletta, inklusive kabelkanaler och jordningsband enligt senare utsända specifikationer samt byggda med hänsyn till rådande markförhållanden.

Fråga: Avser var priset (för grundläggning etc.) ska ingå i "fundament" enligt anbudsformulär eller i "huvudpriset"?

Svar: Ett totalt pris för samtliga arbeten ska redovisas. Dessutom särredovisas priset för samtliga sex fundament.

Vindkrafts svar på frågorna lämnar inget förtydligande avseende vad som ska ingå i särredovisat pris för fundamenten. Av Vindkrafts svar på fråga 5 kan t.ex. inte uttydas om pris för grundläggning ska ingå i pris för fundamenten eller i totalpriset. Eftersom anbudslämnarna varken med ledning av uppgifterna i förfrågningsunderlaget eller av de svar som lämnats av Vindkraft kunnat utläsa var pris för kostnad med grundläggning av fundamenten ska ingå har vissa anbudslämnare lagt kostnaden för detta i priset för fundamenten och vissa, däribland Tranab, i totalpriset. Vid den av Vindkraft genomförda utvärderingen är frågan av direkt betydelse då placeringen av kostnaden för arbetet med grundläggning för fundamenten blivit direkt avgörande för vilken leverantör som tilldelats kontraktet

Vindkraft motsätter sig bifall till ansökan och anför följande.

I förfrågningsunderlagets Administrativa föreskrifter beskrivs under AFB. 1 att "I förfrågan ingående fundament kan komma att utgå ur entreprenaden beroende på upphandling av vindkraftverk". Fundamenten drogs ur upphandlingen varför Vindkraft i utvärderade anbuden på totalt anbudspris minus anbudspris för fundament. Således utvärderade Vindkraft anbudspriset för den del av entreprenaden man avser att genomföra. Utvärderingsmetoden enligt utvärderingsbilagan i förfrågningsunderlag användes.

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

Enligt 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, ska upphandlande myndigheter 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.

Enligt 12 kap 1 § LOU ska en upphandlande myndighet anta antingen det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga, eller det anbud som innehåller det lägsta priset.

Enligt 16 kap. 6 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts 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 har lidit eller kan komma att lida skada.

Den aktuella upphandlingen gäller förberedelser för sex vindkraftverk (vägar, kranplats och grundläggning). I förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter anges inledningsvis under p. AFB.1. att i förfrågan ingående fundament kan komma att utgå ur entreprenaden, beroende på upphandling av vindkraftverk. Vidare anges att under på. AFB.3.1. att anbudet ska vara avfattat enligt bifogat anbudsformulär och innehålla uppgifter om bland annat anbudspris, separat redovisat pris för tyfundament till kraftverken.

Förvaltningsrättens bedömning

Att fundamenten enligt vad som anges i förfrågningsunderlaget kan komma att utgå ur entreprenaden får, i kombination med att pris för fundamenten ska redovisas separat, naturligen tolkas som att priset i denna del inte kommer att ingå i utvärderingen om fundamenten utgår. Vindkraft har i enlighet härmed utgått från ett anbudspris från Tranab om 8 800 000 kr (16 985 000 minus 8 185 000). Vad som ska ingå i fundament respektive

övrig entreprenad kan inte heller anses så oklart att det därmed finns skäl att ingripa mot upphandlingen. Tranabs ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Denna dom kan överklagas.

Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1 B LOU).



Joar Berglund
rådman

Föredragande: Lars Överström