



SÖKANDE

K-utveckling Engineering AB, 556771-6070
Kapplöpningsgatan 14
252 30 Helsingborg

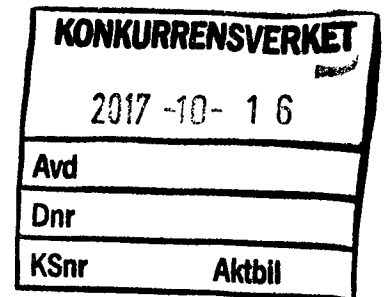
MOTPART

Helsingborgs stad
251 89 Helsingborg

Ombud: stadsjuristen Magdalena Kocan
Helsingborgs stad
Rådhuset
251 89 Helsingborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår K-utveckling Engineering AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

Helsingborgs stad genomför en upphandling benämnd ”Solvision Helsingborg, installation av solkraftanläggningar på stadens tak”. Upphandlingen genomförs enligt reglerna om förenklat förfarande i LOU. Enligt tilldelningsbeslut den 3 juli 2017 ska kontrakt tilldelas Glacell - Lambertsson Sverige AB. Genom beslut samma dag förkastade Helsingborgs stad anbudet från K-utveckling Engineering AB med hänvisning till att det inte uppfyller ställda skall-krav i upphandlingen.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

K-utveckling Engineering AB

K-utveckling Engineering AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att bolaget ska tilldelas kontraktet i upphandlingen. Till grund för talan anför K-utveckling Engineering AB i huvudsak följande.

Förkastandet av bolagets anbud har skett på felaktiga grunder. Bolaget anser att Helsingborgs stad har gjort subjektiva bedömningar som inte är grundade i utvärderingskriterierna. Enligt utvärderingsförfarandet ska steg 1 bedömas utifrån kraven i AFB.31 och AFB.52. Dessa krav uppfylldes av bolaget. Staden har inte anmärkt på några ställda krav enligt AFB.31 eller AFB.52. Bolaget uppfyller ställda krav via inlämnade bilagor till anbudet.

Det framgår av de administrativa föreskrifterna att platsbesök ska ske, men inte på vilket sätt eller att det ska göras tillsammans med beställaren. K-utveckling Engineering AB anser sig ha undersökt respektive byggnad tillräckligt för att kunna lämna ett seriöst anbud. Bolaget anser även att de skisser som har bifogats anbudet är tillräckligt detaljerade för att visa beställaren att bolaget kan uppfylla samtliga ställda tekniska krav. Det är fullt normalt

att denna typ av offerter inte tar hänsyn till alla detaljer. Detaljnivån i bolagets anbud är tillräcklig för den aktuella upphandlingen. Det står inte angivet hur en ritning ska se ut eller vad den ska innehålla för att korrekt beskriva den tekniska lösningen. Det har inte ställts krav på att en detaljkonstruktion ska genomföras i anbudet. Bolagets sätt att redovisa tekniska lösningar i offentliga upphandlingar har tidigare accepterats. Dokument och underlag ska tillsammans med referenser ge bedömaren en helhetsbild. Inget dokument ska stå för sig själv. Bolagets beskrivningar/ritningar är lika tillförlitliga som andra anbudsgivares som har kvalificerat sig till steg 2.

Det logg-system som offererats kan visst sättas upp så att det inte medför någon extra kostnad för Helsingborg stad. Även om kostnader skulle uppstå åligger det bolaget som leverantör att stå för dessa. Bolaget kan visa att offererad växelriktare uppfyller alla ställda krav i upphandlingen och att den är godkänd för svenska marknaden. Det finns ett godkännande från Delta som visar att växelriktaren är godkänd för den europeiska marknaden.

Helsingborgs stad

Helsingborgs stad anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande.

Staden har inte brutit mot de grundläggande principerna i LOU eller mot någon annan bestämmelse lagen. Diskvalificeringen av K-utveckling Engineering AB:s anbud har skett på korrekta grunder. Bolaget har inte uppfyllt de krav som ställs i upphandlingen för att kvalificera sig för utvärdering. Bolaget har inte visat att bolaget har eller kan komma att lida skada till följd av stadens agerande. Det saknas grund för ingripande mot upphandlingen.

I formulär för anbud samt i teknisk beskrivning anges tydligt vad som ska framgå i bilaga till anbudet vad gäller ritningar. Av ritningarna ska framgå

hur stativ och moduler kommer att placeras på respektive byggnad. Kravet har ställts för att Staden ska kunna förvissa sig om att anbudsgivaren har den tekniska förmåga som krävs för att fullgöra uppdraget. K-utveckling Engineering AB har bifogat ritningar till sitt anbud. Ritningarna framställer byggnader, men inte de aktuella fastigheterna så som de i själva verket ser ut. Bolaget har inte i ritningarna tagit hänsyn till exempelvis huvar, fläktar, uppstigningsluckor och takfönster på fastigheterna. Anbudsgivaren borde i sin fackmannamässighet ha placerat solcellsmodulerna på ett sådant sätt att det går att utläsa att framtida service och underhåll kan säkerställas med servicegångar. Det är uppenbart att utformning av solcellsmoduler inte kan ske enligt bolagets ritningar. Av den tekniska beskrivningen framgår klart att platsbesök ska göras innan anbud avges.

I teknikbeskrivningen ställs krav på att det webbaserade kommunikations- och mätsystemet ska tillhandahållas kostnadsfritt. Av det datablad som K-utveckling Engineering AB bifogat anbudet framgår att kommunikations- och mätsystemet medför kostnader. Bolaget gör gällande att det skulle stå för eventuella tilläggskostnader. Det sagda framgår dock inte av anbudet.

I upphandlingen ingående anläggningar ska vara certifierade för det svenska elnätet och marknaden. K-utveckling Engineering AB har offererat växelriktare av fabrikatet Delta. Staden har fått uppgift att växelriktaren från Delta inte är certifierad för den svenska marknaden.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömse-

sidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förfrågningsunderlaget i relevanta delar

I förfrågningsunderlaget anges under punkten AFB.5 *Prövning av anbudsgivare och anbud* följande.

Kvalificering kommer att ske i två steg:

Steg 1 Innebär prövning om anbudsgivare uppfyller ställda skall-krav i AFB.52 samt kontroll av att anbud är korrekt inlämnade och innehåller den dokumentation och de uppgifter som begärts in enligt AFB.31. De anbud som uppfyller kvalifikationskraven går vidare till steg 2.

Steg 2 Anbud som uppfyller kraven och är korrekt inlämnade genomgår utvärdering enligt AFB.53.

I AFB.31 *Anbuds form och innehåll* anges bl.a. följande. Anbud avges enligt formulär för anbud, handling 7.1.1, med tillhörande bilagor.

Av anbudsformuläret framgår att bl.a. beskrivning av fästsystem/stativ o dyl. inklusive ritningar som visar hur stativ och moduler kommer att placeras och fästas på respektive byggnad ska bifogas anbudet.

Förvaltningsrättens bedömning

K-utveckling Engineering AB yrkar att bolaget ska tilldelas kontraktet i upphandlingen. Förvaltningsrätten konstaterar härvid att rätten, i fråga om åtgärder vid överprövning enligt LOU, endast kan besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Förvaltningsrätten har således inte möjlighet att i det enskilda fallet förordna om vilken anbudsgivare som ska tilldelas kontraktet. Förvaltningsrätten är dock inte bunden av sökandens yrkanden vid val av åtgärd om grund för ingripande konstateras föreligga.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp. K-utveckling Engineering AB anför som grund för sin talan att Helsingborgs stad brutit mot LOU genom att förkasta bolagets anbud på felaktiga grunder.

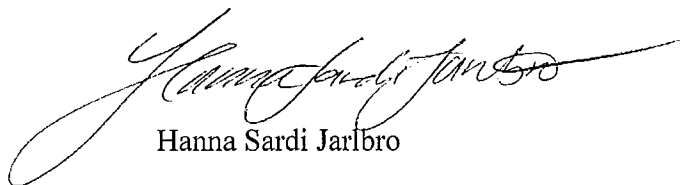
För att konkurrens ska kunna ske på lika villkor krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Av förfrågningsunderlaget ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas.

Det har i upphandlingen uppställts ett obligatoriskt krav att i anbudet redovisa beskrivning av fästsystem/stativ och dyligt inklusive ritningar som visar hur stativ och moduler kommer att placeras och fästas på respektive byggnad. De ritningar som K-utveckling Engineering AB har bifogat sitt anbud för att uppfylla kravet utgår inte från de aktuella byggnaderna så som de faktiskt ser ut. Helsingborgs stad har mot bakgrund härav gjort bedömningen att det aktuella kravet inte är uppfyllt. Det har inte visats att staden i denna bedömning tagit ovidkommande hänsyn, avvikit från förfrågningsunderlaget eller på annat sätt agerat i strid med LOU. Vad K-utveckling Engineering AB anført innebär inte att det aktuella kravet, så som det har formu-

lerats, har uppfyllts av bolaget. Helsingborgs stad har därmed redan på denna grund haft fog för att förkasta K-utveckling Engineering AB:s anbud.

Enligt förvaltningsrättens mening har grund för ingripande mot upphandlingen inte visats föreligga. Ansökan ska därför avslås.

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



Hanna Sardi Jarlbro

Lena Palmér har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nå för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

