

LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN

DOM
2008-09-04
Meddelad i Stockholm

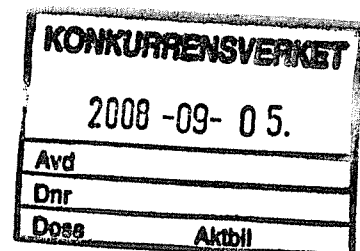
Mål nr
17302-08
Rotel 202

SÖKANDE

Stena Recycling AB, 556132-1752

Ombud

Jur. kand. Jimmy Carnelind
Wistrand Advokatbyrå Göteborg KB
Box 11920
404 39 Göteborg



MOTPART

Försvarmakten

Ombud

Försvarsjuristen Anders Hallberg
Försvarmakten, Högkvarteret
107 85 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling - LOU

DOMSLUT

Länsrätten avslår Stena Recycling AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Länsrättens interimistiska beslut av den 26 augusti 2008 upphör härmed att gälla.

Dok.Id 361322

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

BAKGRUND

Försvarmakten har inbjudit leverantörer att lämna anbud i upphandling avseende transport och behandling av farligt avfall i SKARABORG (SKA) och SYD (målnr: FM-073-07). Bland de leverantörer som har lämnat anbud finns Stena Recycling AB (nedan bolaget).

Av Försvarmaktens tilldelningsbeslut den 14 augusti 2008 framgår att uppdraget tilldelats Ragn-Sells AB (nedan Ragn-Sells).

YRKANDEN M.M.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar i första hand att upphandlingen skall få avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att bolagets antas. I andra hand yrkas att upphandlingen skall göras om.

Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. I förfrågningsunderlagets kravspecifikation, punkt 2, stycke 9, uppställs skallkravet att "anbudsgivaren och dennes underleverantörer skall ha uppsatta trafiksäkerhetsmål som är konkreta och mätbara. Skallkravet anses vara uppfyllt om mätbara och konkreta mål finns och dessa bifogas. Redovisa era trafiksäkerhetsmål, ange hur dessa gäller för underleverantörer." Ragn-Sells har i sitt anbud uppgett att följande: "konkreta trafiksäkerhetsmål är ännu ej satta för 2008 på grund av pågående omorganisation (se bilaga 6)." Ragn-Sells anbud innehåller således inte någon uppgift om trafiksäkerhetsmål för 2008. Ragn-Sells bilaga 6 är en upplysning om att det i företaget pågår ett arbete med byte av ledningssystemcertifikat och att nuvarande miljö- och kvalitetssäkringsrutiner gäller. Dokumentet innehåller inga uppgifter om konkreta och mätbara trafiksäkerhetsmål.

Ragn-Sells har även hänvisat till en bilaga 16, Fordon & Trafiksäkerhetspolicy, men det är ingen trafiksäkerhetspolicy. Dokumentet innehåller inte ett enda konkret och mätbart trafiksäkerhetsmål Dessutom saknar dokumentet referenser till underleverantörer, vilket i sig utgör ett skallkrav. Ragn-Sells innehåller därför inte någon uppgift som utgör ett konkret och mätbart trafiksäkerhetsmål. Försvarmakten har därför genom att anta Ragn-Sells som vinnande anbud brutit mot LOU.

Under kvalificeringsfasen skall uppgifterna i ett anbud bedömas utifrån objektiva kriterier om skallkraven är uppfyllda. Fordras långtgående tolkning av skallkraven innebär det att brister i förfrågningsunderlaget föreligger. I ordet konkret ligger att efterfrågade uppgifter skall vara tydligt utsagda och direkt kunna uppfattas. Som minimikrav för upphandlingen gäller att leverantörernas anbud uttryckligen - inte underförstått - måste innehålla uppgifter om trafiksäkerhetsmål som dels är konkreta, dels mätbara.

Av tilldelningsbeslutet följer att bolaget enligt Försvarmaktens beräkningar lämnat det näst lägsta priset. Vid en korrekt bedömning hade Ragn-Sells anbud inte kvalificerat sig till utvärderingen och bolagets anbud hade antagits. Bolagets skada består i den vinst bolaget hade gjort om upphandlingen rätteligen hade tilldelats bolaget.

Försvarmakten bestrider att myndigheten antagit ett anbud som inte uppfyllt de skallkrav som angivits i upphandlingen eller att det förekommit något annat fel vid genomförandet av upphandlingen och anför i huvudsak följande. Bolaget har anført att Försvarmakten antagit anbudet från Ragn-Sells trots att företaget inte uppfyllt det i upphandlingen ställda skallkravet avseende trafiksäkerhetssamarbete. Försvarmakten tolkar emellertid kravet på ett annat sätt än bolaget och har gjort bedömningen att Ragn-Sells uppfyller det. Genom Ragn-Sells bilaga 16, Fordon och trafiksäkerhetspolicy, anser Försvarmakten att Ragn-Sells tydligt visar att det driver ett aktivt

trafiksäkerhetsarbete. Policyn innehåller vidare ett antal konkreta mål. Det har förvisso inte angivits hur målen ska mätas men det kan konstateras att de är fullt möjliga att mäta. Det är vidare riktigt att Ragn-Sells uppgivit att företaget på grund av omorganisation ännu inte satt upp konkreta trafikmål för 2008. Å andra sidan har det inte ställts något krav att nya mål ska sättas upp under 2008. I Ragn-Sells policy har angivits att den gäller från och med den 8 november 2007 vilket Försvarmakten bedömt vara tillfyllest. Någon anledning att underkänna anbudet av denna anledning har således inte funnits. När det gäller frågan om hur trafiksäkerhetsmålen gäller för underleverantörer har Ragn-Sells kryssat i JA-rutan i svarsblankettens punkt 4. Försvarmakten har vidare under upphandlingen för säkerhets skull bett Ragn-Sells om ett förtydligande avseende frågan om trafiksäkerhetsmålen gäller även för underleverantörer och fått denna fråga besvarad jakande.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Av 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling - LOU framgår att upphandlande myndigheter skall 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.

I 12 kap. 1 § LOU anges att en upphandlande myndighet skall anta antingen

1. det anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga för den upphandlande myndigheten, eller
2. det anbud som innehåller det lägsta priset.

Vid bedömningen av vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga, skall myndigheten ta hänsyn till olika kriterier som är kopplade till föremålet för kontraktet, såsom pris, leverans- eller genomförandetid, miljöegenskaper, driftkostnader, kostnadseffektivitet, kvalitet, estetiska, funktionella och tekniska egenskaper, service och tekniskt stöd.

En upphandlande myndighet skall i annonsen om upphandlingen eller i förfrågningsunderlaget ange vilken grund för tilldelning av kontraktet som kommer att tillämpas.

Av 12 kap. 2 § LOU anges bland annat att den upphandlande myndigheten skall ange hur sådana kriterier som avses i 1 § andra stycket kommer att viktas inbördes vid bedömningen av vilket anbud som är det ekonomiskt mest fördelaktiga. Kriterieviktningen får anges som intervall med en lämplig största tillåtna spridning.

I 16 kap. 2 § LOU anges 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, skall rätten besluta att upphandlingen skall 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 interimsiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören

Länsrättens bedömning

De grundläggande principer som skall efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Av principen om likabehandling av leverantörer följer att samtliga anbud skall vara i överensstämmelse med bestämmelserna i förfrågningsunderlaget för att säkra möjligheten till en objektiv jämförelse av anbuden. Prövningen i länsrätten 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. 2 § LOU.

Bolaget har anfört att Ragn-Sells vinnande anbud inte uppfyller det skalkrav som gäller att anbudsgivaren och dennes underleverantörer skall ha uppsatta trafiksäkerhetsmål som är konkreta och mätbara.

Av handlingarna i målet framgår att Ragn-Sells i sitt anbud angivit att det aktuella skalkravet uppfylls samt att konkreta trafiksäkerhetsmål ännu inte satts upp för år 2008 på grund av pågående omorganisation. Ragn-Sells har även i anbudet hänvisat till bilagan Fordon och trafiksäkerhetspolicy där det

anges ett flertal för trafiksäkerhet relevanta åtaganden för företaget och dess personal vid verksamhet i trafik som gäller från och med den 8 november 2007. De lämnade uppgifterna framstår för länsrätten som konkreta och mätbara mål av det slag som efterfrågats. Vidare framgår att Försvarsmakten vidtagit viss kontroll med Ragn-Sells och stämt av att dessa åtaganden även gäller för Ragn-Sells underentreprenörer.

Enligt länsrättens mening kan vad bolaget har anfört inte anses visa att Ragn-Sells anbud inte uppfyller det aktuella skallkravet. Länsrätten finner därför inte visat att Försvarsmakten skulle ha åsidosatt de krav som ställs i LOU, varför skäl för att besluta att upphandlingen skall rättas eller göras om saknas. Ansökan om överprövning skall således avslås.

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



Peter Lif
rådman

Föredragande har varit Pär Runemar.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till kammarrätten i Stockholm.

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 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 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.