



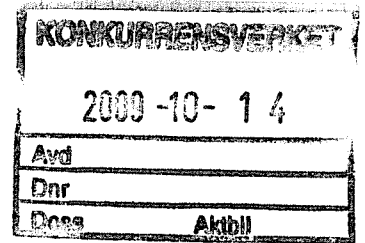
LÄNSRÄTTEN I
HALLANDS LÄN

DOM
2009-10-09
Meddelad i
Halmstad

Mål nr
1940-09

SÖKANDE

ThyssenKrupp Xervon Sweden AB, 556462-6611
Box 8103
163 08 Spånga



Ombud: Advokat Fredrik Linder samt jur.kand. Mikael Dubois, Hamilton
Advokatbyrå Stockholm HB, Box 715, 101 33 Stockholm

MOTPART

Halmstad Energi och Miljö AB, 556528-3248
Box 31
301 02 Halmstad

Ombud: Kommunjurist Mats Wallmark, Halmstads kommun, Box 153,
301 05 Halmstad

SAKEN

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

DOMSLUT

Länsrätten bestämmer med bifall till ThyssenKrupp Xervon Sweden AB:s ansökan att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse gjorts i form av en ny utvärdering.

Länsrättens beslut i målet den 24 september 2009 upphör därmed att gälla.

BAKGRUND

Halmstad Energi och Miljö AB har beslutat upphandla utförande av ställningsbyggnation inom flera produktionsanläggningar, HEM 2009/0115. I meddelande om tilldelningsbeslut den 17 september 2009 anges att Halmstad Energi och Miljö AB har fattat beslut om att anta Ställningsmontage i Kinna AB som leverantör i upphandlingen.

Dok.Id 49083

Postadress
Box 131
301 04 Halmstad

Besöksadress
Södra vägen 5

Telefon
035-13 29 00
E-post: lansrattenihalland@dom.se

Telefax
035-21 35 62

Expeditionstid
måndag – fredag
09:00-15:00

Sedan ThyssenKrupp Xervon Sweden AB ansökt om överprövning av upphandlingen och därvid yrkat att länsrätten skulle besluta om interimistiska åtgärder, har länsrätten i beslut den 24 september 2009 bestämt att upphandlingen inte får avslutas innan annat förordnats i målet.

YRKANDEN M.M.

ThyssenKrupp Xervon Sweden AB yrkar att upphandlingen skall avslutas först sedan rättelse gjorts, innebärande att Halmstad Energi och Miljö AB, vid utvärderingen av ThyssenKrupp Xervon Sweden AB:s anbud, beaktar samtliga referenser som angivits i dess anbud och inte beaktar andra eventuella referenser. ThyssenKrupp Xervon Sweden AB anför i huvudsak följande. I förfrågningsunderlagets punkt AFB.513 rörande teknisk förmåga och kapacitet, anges i tredje stycket, anges bl.a. följande. ”*Referenser* Minst två referenser från offererad organisation för vilket motsvarande eller liknande uppdrag som har genomförts under de senaste tre åren skall anges i anbud.” – I punkt AFB.52 anges bl.a. följande. ”*Värderingsgrunder vid prövning av anbud* I utvärderingsfasen utvärderas de anbud som gått vidare från kvalificeringsfasen och uppfyller samtliga obligatoriska krav (skallkrav). Vid prövning av anbuden kommer det anbud att antas, som är mest ekonomiskt fördelaktigt för beställaren med hänsyn till pris och kvalitet. Kriteriet kvalitet viktas till 60 %. Med kvalitet menas en bedömning av hur väl anbudsgivaren förväntas utföra tjänsten på det för beställaren mest fördelaktiga sättet.” – Utvärderingen av ThyssenKrupp Xervon Sweden AB:s anbud av *teknisk förmåga och kapacitet* har huvudsakligen baserats på referenser, som inte har angivits i anbudet. I anbudet angavs två referenser. Halmstad Energi och Miljö AB har dock även lagt andra referenser, som inte angivits i anbudet, till grund för utvärderingen av ThyssenKrupp Xervon Sweden AB:s anbud. Den felaktiga utvärderingen har varit den direkta orsaken till att ThyssenKrupp Xervon Sweden AB fått en lägre to-

talpoäng än den vinnande anbudsgivaren. Det anges inte i förfrågningsunderlaget att andra referenser än de som anges i anbuden kan komma att beaktas vid utvärderingen. Utvärderingen av ThyssenKrupp Xervon Sweden AB:s anbud har därför inte varit förenlig med förfrågningsunderlaget, vilket strider mot transparensprincipen, likabehandlingsprincipen och 1 kap. 9 § LOU. ThyssenKrupp Xervon Sweden AB kan komma att lida skada enligt 16 kap. 2 § första stycket LOU, eftersom bolaget vid en korrekt genomförd anbudsutvärdering skulle ha antagits som leverantör i upphandlingen.

Halmstad Energi och Miljö AB medger bifall till yrkandet att rättelse bör ske och anför följande. Rättelse bör ske på så sätt att utvärderingen görs om varvid samtliga anbud ånyo skall utvärderas.

DOMSKÄL

I 1 kap. 9 § LOU anges. 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.

Enligt 16 kap. 1 § första stycket LOU får en leverantör, som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 §, i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

I 16 kap. 2 § första stycket LOU anges. 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.

I aktuellt förfrågningsunderlags administrativa föreskrifter anges under AFB – Upphandlingsföreskrifter bl.a. följande.

AFB.5 – Anbudsprovning

Anbudsprovningen kommer att ske i två steg. Först sker en kvalificering av anbudsgivarna och sedan sker utvärdering av anbudet. Endast de anbudsgivare som uppfyller ställda kvalificeringskrav kommer att få sina anbud utvärderade.

AFB.51 – Provning av anbudsgivare.

Vid provning av anbudsgivare bedöms, om anbudsgivaren har fullgjort sina åtaganden enligt AFB.511, anbudsgivarens finansiella och ekonomiska ställning enligt AFB.512, teknisk förmåga och kapacitet enligt AFB.513. Anbudsgivare som inte uppfyller kraven enligt LOU 10 kap. skall respektive kan uteslutas från deltagande i upphandlingen.

AFB.513 – Teknisk förmåga och kapacitet

Anbudsgivare skall inneha och visa att de har dokumenterade resurser, kompetens och erfarenhet att utföra uppdraget. Anbudsgivaren skall ha erfarenhet från tidigare utförda uppdrag av liknande art och omfattning såsom ställningsbyggnation inne i pannor och cisterner.

Skallkrav på inställetid och bemanning

12 timmar under vardagar för första inspektion på plats hos beställaren.

Inställetid vardagar anges i anbud.

24 timmar under helgdagar för första inspektion på plats hos beställaren.

Inställetid helgdagar anges i anbud.

Under planerade revisioner skall leverantören kunna mobilisera bemanning i storleksordningen 25-30 man då även skiftarbete kan förekomma. Under eldningssäsong skall 5 man kunna mobiliseras inom 48 timmar och full bemanning (25-30 man) inom en 5 arbetsdag.

Referenser.

Minst två referenser från offererad organisation för vilket motsvarande eller liknande uppdrag som har genomförts under de senaste tre åren skall anges i anbud. Ange kontaktperson och telefonnummer. Ange vidare vilket uppdrag som genomförts samt startår.

Eventuell tillgång till specialistkompetens skall redovisas i anbud.

AFB.52 – Värderingsgrunder vid provning av anbud

I utvärderingsfasen utvärderas de anbud som gått vidare från kvalificeringsfasen och uppfyller samtliga obligatoriska krav (skallkrav). Vid

prövning av anbuden kommer det anbud att antas, som är mest ekonomiskt fördelaktigt för beställaren med hänsyn tagen till pris och kvalitet.

Kriteriet kvalitet viktas till 60 %. Med kvalitet menas en bedömning av hur väl anbudsgivaren förväntas utföra tjänsten på det för beställaren mest fördelaktiga sättet. Kriteriet utvärderas med ledning av de i anbudet lämnade svaren.

Kriteriet pris viktas till 40 % och utvärderas på de i anbudet angivna prisuppgifterna.

Se "Bilaga D - Viktning.pdf" för detaljerad information om viktning.

Det anbud som efter viktning får högst totalpoäng (högst antal poäng) kommer att antas.

Av upphandlingens utvärderingsrapport framgår att anbud från fem anbudsgivare gått vidare från kvalificeringsfasen, varav ett var från ThyssenKrupp Xervon Sweden AB.

Länsrätten gör följande bedömning

Halmstad Energi och Miljö AB har i sitt förfrågningsunderlag uppställt krav på att anbud skall innehålla "minst två referenser från offererad organisation för vilket motsvarande eller liknande uppdrag som har genomförts under de senaste tre åren." Förfrågningsunderlaget saknar uppgift om att andra referenser än de som anges i anbuderna kan komma att beaktas vid utvärderingen.

ThyssenKrupp Xervon Sweden AB har obestritt anfört att Halmstad Energi och Miljö AB lagt andra referenser till grund för utvärderingen av bolagets anbud än de två referenserna bolaget lämnat i sitt anbud. Ett sådant förfarande får anses stå i strid med transparensprincipen och således även stå i strid med 1 kap. 9 § LOU. Förfarandet har medfört risk för skada för ThyssenKrupp Xervon Sweden AB. Det föreligger därför skäl att förordna om ingripande mot upphandlingen. Rättelse är därvid en tillräcklig åtgärd.

Länsrätten finner således att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse gjorts i form av en ny utvärdering, varvid andra referenser än de som angetts i ThyssenKrupp Xervon Sweden AB:s anbud inte skall beaktas.

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


Lars-Olof Nørgren
Rådman

/MF