

LÄNSRÄTTEN I
ÖSTERGÖTLANDS LÄN 2009 -03- 1 7
DOM
Meddelad i
Linköping

Mål nr
610-09 E
Rotel 7

SÖKANDE

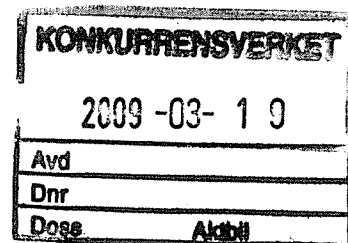
Thormans Gräv och Allservice AB, 556720-0745
Ullälva Aspudden
585 94 Linköping

MOTPART

AB Stångåstaden, 556041-6850
Box 3300
580 03 Linköping

SAKEN

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



AB Stångåstaden genomför upphandling av entreprenader. Upphandlingen, som betecknas "Yttre skötsel", avser fem stycken områden, FO 1, FO 2, FO 11, FO 14 och FO 20. Av anbudsbegäran framgår att upphandlingsformen öppet förfarande enligt LOU tillämpas. Genom tilldelningsbeslut den 19 februari 2009 meddelade Stångåstaden att Thormans Gräv och Allservice AB, bolaget, uteslutits från upphandlingen. Av tilldelningsbeslutet framgår att vid utvärderingen av kriterierna referenser respektive organisation måste anbudsgivare uppnå minst sex poäng av tio för att gå vidare. Bolagets anbud har vid bedömningen inte uppnått de stipulerade nivåerna, vilket gör att anbudet har uteslutits.

Länsrätten har den 27 februari 2009 beslutat att landstinget inte får avsluta upphandlingen innan rätten beslutar något annat.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen rättas på så sätt att utvärderingen ska ske efter den utvärderingsmodell som framgår av förfrågningsunderlaget. Därmed kommer bolagets anbud inkluderas i utvärderingen.

Dok.Id 74950

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 10 00
E-post: lansratteniostergotland@dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
09:00 - 12:00
13:00 - 15:00

Stångåstaden yrkar att länsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om och anför bl.a. följande. Det är av yttersta vikt att de leverantörer Stångåstaden ingår avtal med har en hög leveransskicklighet. För att försäkra sig om detta är det nödvändigt för Stångåstaden att vid utvärderingen kunna sätta lägsta värden eller tröskelvärden för vissa av utvärderingskriterierna. Stångåstaden kan konstatera att det förekommit allvarliga fel i förfrågningsunderlaget och vid utvärderingen av anbudet. Stångåstaden har tidigare haft uppfattningen att frågan om minimigränser inte omfattas av bestämmelserna i LOU och därför inte behövts redovisas i förfrågningsunderlaget. Stångåstaden har nu utrett frågan och finner att bristen är av så pass allvarlig karaktär att allt annat än en förnyad upphandling skulle kännas felaktig.

I ytterligare skriftväxling anför bolaget bl.a. följande. Förfrågningsunderlaget innefattar relevanta krav på anbudsgivare och utförandet av tjänsten. Vidare är den av Stångåstaden avsedda utvärderingsmodellen i syfte att utse det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet tydligt presenterat. Bolaget ansöker om överprövning då Stångåstaden, vid utvärderingen av anbudet, har frångått den i förfrågningsunderlaget tydligt presenterade utvärderingsmodellen. I upphandlingen har tio anbud givits in. Alla tio anbud har kunnat utvärderas, d.v.s. inget anbud har diskvalificerats p.g.a. att i förfrågningsunderlaget uppställda skallkrav inte uppfyllts. Detta betyder att inga brister funnits i förfrågningsunderlaget som har påverkat det konkurrensuppsökande skedet. Samtliga anbudsgivare har förstått skallkraven i förfrågningsunderlaget och i förfrågningsunderlaget anges tydligt hur anbudsvärderingen ska ske. Anbudet har därmed avgivits på lika villkor. De tio kvalificerade anbudet har alltså avgivits i enlighet med förfrågningsunderlaget och har därmed också kunnat utvärderas i enlighet med den i förfrågningsunderlaget angivna utvärderingsmodellen. Dock har Stångåstaden vid utvärderingen frångått den angivna utvärderingsmodellen genom att införa en minimigräns för kvalificering. En minimigräns som

inte har varit känd för anbudsgivarna vid anbudsgivningen. De krav som uppställs i förfrågningsunderlaget och den mycket tydliga utvärderingsmodellen, som tar hänsyn till såväl pris som högt ställda kriterier vad gäller organisation, kvalitet och miljö, måste i den utformning som angivits anses mycket väl lämpade för att kunna utse en lämplig leverantör. Att Stångåstaden i efterhand upptäckt att modellen inte gynnade anbudsgivarna på det sätt som Stångåstaden förutsett kan inte anses som saklig grund för att upphandlingen ska göras om. Yrkad rättelse av utvärderingen är tillräcklig för att tillse att upphandlingen följer LOU och de EG-rättsliga principerna avseende offentlig upphandling. Att rätta upphandlingen i enlighet med bolagets yrkande är en mindre ingripande åtgärd än att förordna att upphandlingen ska göras om.

SKÄLEN FÖR LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Enligt 1 kap. 9 § LOU skall upphandlande myndigheter 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 16 kap. 2 § första stycket 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.

Länsrätten gör följande bedömning.

Upphandlingsprocessen ska bl.a. kännetecknas av transparens, vilket innebär förutsägbarhet och öppenhet för samtliga parter. Genom att Stångåstaden vid utvärderingen av de kvalificerade anbuden frångått den i förfråg-

ningsunderlaget angivna utvärderingsmodellen har Stångåstaden brutit i upphandlingsförfarandet (jfr EG-domstolens dom C-532/06 Emm. G. Lianakis AE m.fl. mot Dimos Alexandroupolis m.fl.). Bolaget får anses ha visat att bristen är sådan att den medfört att bolaget lidit eller kunnat komma att lida skada. Förutsättningar för åtgärd med stöd av 16 kap. 2 § LOU föreligger därför. Länsrätten har enligt detta lagrum att, oavsett hur yrkandena utformats, välja mellan att besluta att upphandlingen ska göras om eller att den ska rättas. Den brist som konstaterats kan inte anses ha påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede, utan i stället det senare stadium i förfarandet då anbud har lämnats och prövningen av leverantör och anbud ska göras. Vidare ska beaktas att Stångåstaden inte gjort sannolikt att den konstaterade bristen medför skäl för att göra om upphandlingen. Det är därför tillräckligt att utvärderingsfasen av upphandlingen rättas (se RÅ 2005 ref 47). Denna rättelse ska bestå i att utvärderingen ska ske efter den utvärderingsmodell som framgår av förfrågningsunderlaget.

LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Med bifall till ansökan förordnar länsrätten att AB Stångåstaden får avsluta upphandlingen "Yttre skötsel" först efter att den rättats på så sätt att utvärderingen sker efter den utvärderingsmodell som framgår av förfrågningsunderlaget.

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


Erik Mellstrand



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

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.