



**LÄNSRÄTTEN I
HALLANDS LÄN**

DOM
2009-06-30
Meddelad i
Halmstad

Mål nr
482-09

SÖKANDE

Dahls Maskincenter
Havås Gård
432 91 Varberg

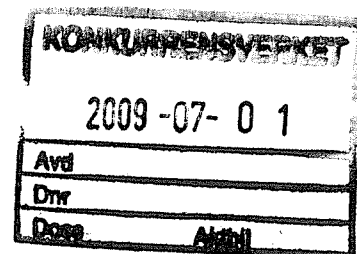
MOTPART

Varbergs kommun
432 80 Varberg

Ombud: Kommunjurist Anders Eriksson
c/o Varbergs kommun
432 80 Varberg

SAKEN

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



DOMSLUT

Länsrätten bifaller delvis Dahls Maskincenters ansökan på så sätt att rätten beslutar att Varbergs kommuns upphandling av ramavtal avseende lastbilstransporter och entreprenadmaskiner inklusive förare (dnr SVN 2008/0045) – i den del som avser område 1 position 5 – inte får avslutas innan rättelse gjorts i form av en ny utvärdering, varvid ska beaktas vad parterna anfört.

Länsrätten avslår Dahls Maskincenters ansökan i övrigt.

Länsrätten upphäver det interimistiska beslutet av den 20 mars 2009.

BAKGRUND

Varbergs kommun (kommunen) har beslutat om upphandling av ramavtal avseende lastbilstransporter och entreprenadmaskiner inklusive förare (dnr SVN 2008/0045). Upphandlingen omfattar inhyrning av lastbilar och ent-

Dok.Id 45453

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

reprentmaskiner för utförande av tjänster inom Varbergs kommun. Upphandlingen har genomförts som ett öppet förfarande enligt LOU.

Vid anbudstidens utgång hade nio anbud inkommit till kommunen, däribland från Dahls Maskincenter AB (Dahls) och Tångabergs Schakt AB (Tångaberg).

Kommunen meddelade ett tilldelningsbesked den 10 december 2008.

Kommunen har därefter den 4 mars 2009 fattat ett nytt tilldelningsbeslut i aktuell upphandling enligt vilket kommunen beslutat att teckna ramavtal med anbudsgivare enligt bl.a. följande uppdelning på verksamheter (områden) och olika biltyper respektive maskintyper (positioner).

Område 1 – Lastbilstransporter

- LBC i Varberg: samtliga positioner.
- Dahls Maskincenter: position 8.

Område 2 c) –VA/Nyanläggning

- LBC Varberg: positionerna 2, 6, 10, 15 och 16.
- Tångabergs Schakt AB: positionerna 2, 6, 15 och 16.

YRKANDEN M.M.

Dahls yrkar, i anledning av tilldelningsbeslutet den 4 mars 2009, att länsrätten ska förordna om att en ny kvalificering ska ske med iakttagande av samtliga i förfrågningsunderlaget uppställda skall-krav. Dahls anför i huvudsak följande. Dahls anser sig kunna komma lida skada av den bristfälliga kvalificeringen som kommunen utfört. Kommunen har kvalificerat Tångaberg trots att dess anbud inte uppfyllt samtliga kvalificeringskrav. Tångabergs anbud har placerats högre än Dahls vid utvärderingen och därigenom riskerar Dahls att erhålla mindre avrop eller inga avrop alls under avtalsperioden. Av förfrågningsunderlagets punkt 3.1.2 framgår det att anbudet skall innefatta referenser på liknande, relevanta uppdrag som utförts av namngivna personer under de senaste tre åren. De av Tångaberg

lämnade referenserna uppfyller inte de ställda skall-kraven. Enligt förfrågningsunderlaget ska det finnas namngivna förare med meritförteckning. Av Tångabergs anbud framgår inte namn på de förare som man avser att använda. Därmed är det svårt att ta ställning till kravet "Namngivna förare ska under de senaste tre åren kontinuerligt ha arbetat med likvärdiga uppdrag". Tångaberg har valt att inte lämna några uppgifter gällande förarna eller deras meritföreteckning. Detta innebär att dess anbud inte uppfyller de i 3.1.2. ställda skall-kraven. Därmed ska anbudet inte kvalificera sig till fortsatt bedömning. Tångaberg har endast namngivit fem förare till nio fordon varav två med kombinerad förare. Två namngivna förare i anbudet och reservation härför saknas. Bristerna är så omfattande att Tångabergs anbud borde uteslutas från fortsatt deltagande i upphandlingen och Dahls tilldelas område 1 lastbilstransporter position nr 5 och område 2 c VA/Nyanläggning position nr 2.

Kommunen anser att Dahls yrkande avseende område 1 position 5 ska bifallas och att Dahls yrkande avseende område 2 c position 2 ska avslås. Kommunen anför i huvudsak följande. Kommunen har överklagat länsrättens dom den 19 februari 2009 i mål nr 2419-08, 2430-08 och 2432-08 och begärt att länsrättens dom ändras på sätt att kommunens ursprungliga tilldelningsbeslut ska tillämpas, vilket skulle medföra att Dahls och LBC gemensamt tilldelas område 1 position 5. Kommunens inställning vilar dock på annan grund än den som åberopas av Dahls. Kommunens grundinställning är att den aktuella anbudsfrågan inte innehåller ett skall-krav om att förare av fordon inom område 1 och 2 a, b och c ska namnges. Däremot innehåller anbudsfrågan ett skall-krav som innebär att om förare av entreprenadmaskiner anges ska vissa preciserade uppgifter anges. Tångaberg har uppfyllt samtliga skall-krav på de förare som namngivits. Att Tångaberg, i likhet med Dahls, inte angivit förare på vissa positioner är inget avsteg från formuleringarna i anbudsfrågan punkten 3.1.2.

Länsrätten har i beslut den 20 mars 2009 förordnat att upphandlingen i enlighet med tilldelningsbeslut den 4 mars 2009, såvitt avser område 1 Lastbilstransporter, position 5, och område 2 c VA/Nyanläggning, position 2, inte får avslutas innan annat förordnats i målet.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Av 1 kap. 9 § 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.

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.

Av 16 kap. 2 § första stycket LOU framgår 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.

Förfrågningsunderlaget m.m.

I förfrågningsunderlagets avsnitt 1.2, Upphandlingens omfattning, anges bl.a. följande.

Upphandlingen omfattar följande verksamheter:

1. Lastbilstransporter (en/flera förare)
2. Inhyrning av entreprenadmaskiner inkl. förare till följande verksamheter:
 - a) Gata- parkenheten (tre förare)
 - b) VA-underhåll (en förare med eventuell övergång till nytt bolag)
 - c) Nyanläggning (två förare)
 - d) Övrigt efter avrop (en/flera förare)

Anbud kan lämnas på del av förfrågan t ex enstaka lastbilstransport eller entreprenadmaskin. För verksamheterna 2 a-c kommer ovan angivna antal förare att antas per verksamhet som avropas per år. För verksamheter 1 och 2d kommer en eller flera entreprenörer att antas beroende på inkomna anbud och kommunens behov som avropas vid behov.

I avsnitt 2, Kravspecifikation, anges följande.

Observera att förfrågningsunderlaget innehåller ett antal obligatoriska **skall**-krav som måste uppfyllas, för att anbudet skall kunna tas upp till prövning och eventuellt antas. Samtliga **skall**-krav är fetmarkerade. Krav och villkor i förfrågningsunderlaget som inte kommenteras i anbudet kommer att värderas som accepterade i anbudet.

Avsnitt 3, Bedömning av anbudsgivare och anbud, innehåller bl.a. underavsnittet 3.1.2, Teknisk förmåga och kapacitet, i vilket följande anges.

Anbudsgivaren **skall** ha teknisk förmåga och kapacitet att åta sig uppdraget. För entreprenadmaskiner gäller att namngivna förare **skall** ha erfarenhet från minst ett av följande områden: väg- och vattenbyggnation, park- och planeringsarbeten och/eller schaktning för gatu- och stenbeläggning. Namngivna förare **skall** under de tre senaste åren ha kontinuerligt arbetat med likvärdiga uppdrag. Anbudet **skall** innefatta referenser på liknande, relevanta uppdrag och omfattning som utförts av namngivna personer under de senaste tre åren. Värde och omfattning bör anges. Egna referenser kommer att värderas och behöver inte anges i anbud.

För entreprenadmaskiner gäller att för varje förare som anges i anbudet **skall** meritförteckning bifogas som innehåller:

3. Förares namn
4. Arbetslivserfarenhet och yrkeskvalifikationer
5. Referenser på tidigare arbets- och/eller uppdragsgivare, vilka **skall** innehålla företagsnamn, kontaktperson och telefonnummer samt uppgift om värde, plats och tidpunkt samt om tjänsterna utförts inom privat eller offentlig sektor. Referenserna **skall** avse liknande relevanta uppdrag som upphandlingen och det anbudet avser.

Länsrätten gör följande bedömning

- Område 1 position 5.

Länsrätten finner inte skäl att i nuläget och på de grunder som åberopats i detta mål göra annan bedömning än den varom Dahls och kommunen är överens. Rättelse skall således ske genom en ny utvärdering av anbud i denna del av upphandlingen, varvid vad som anförts i målet ska beaktas.

- Område 2 c VA/Nyanläggning, position 2

Dahls gör gällande att anbudet från Tångaberg, som kommunen beslutat ingå ramavtal med i fråga om nu aktuellt område och position, inte bort ha utvärderats då skall-kravet enligt punkt 3.1.2 inte uppfyllts på grund av följande. Av Tångabergs anbud framgår inte namn på de förare som man avser att använda, Tångaberg har endast namngivit fem förare till nio fordon och de lämnade referenserna uppfyller inte ställda skall-krav.

Enligt länsrättens mening är de aktuella kraven i förfrågningsunderlaget avseende namnuppgifter på förare och referenser avseende uppdrag som utförts av förarna otydligt ställda. Det går inte att utläsa om det över huvudtaget finns ett krav på att namnge förare. Mot bakgrund härav kan vad som angivits i förfrågningsunderlaget i dessa delar inte kan utgöra s.k. skall-krav. Någon skyldighet för Tångaberg att lämna namnuppgifter på förare eller uppgifter avseende uppdrag som utförts av förarna för att gå vidare till utvärderingen finns därför inte. Vad Dahls anfört utgör därmed inte förutsättningar för att med stöd av 16 kap. 2 § LOU förordna om åtgärd mot denna del av upphandlingen.

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



Helena von Braun

/MF

Lagman