

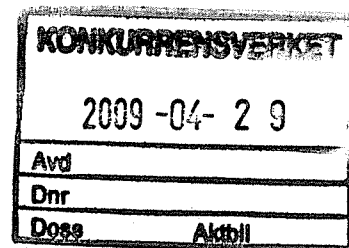
LÄNSRÄTTEN I
NORRBOTTENS LÄN

DOM
2009-04-28
Meddelad i
Luleå

Mål nr
674-09 E
Rotel 4

SÖKANDE

YIT Sverige AB, 556052-8973
Ombud: Sören Andersson
YIT Sverige AB, Supportenheten Juridik
Box 1810
171 22 Solna



MOTPART

Piteå kommun
941 85 Piteå

SAKEN

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

ANSÖKAN M.M.

Piteå kommun har genomfört upphandling avseende om- och tillbyggnad centralkök Norrfjärden. Enligt tilldelningsbesked daterat den 31 mars 2009 har kontraktet - i den del det avser entreprenad för kylinstallationer - tilldelats Kylmontören, Piteå.

YIT Sverige AB har i ansökan om överprövning som kom in till länsrätten den 9 april 2009 yrkat att rättelse - beträffande kylentreprenaden - skall ske på så sätt att Piteå kommun skall göra om prövningen av anbudsgivare utifrån angivna förutsättningar och skall-krav samt färdigställa upphandlingen utifrån de anbudsgivare som uppfyller skall-kraven. De har anfört bl.a. följande. Piteå kommun har felaktigt utvärderat även anbud som inte uppfyller skall-kraven. Enligt AFB.521 i de Administrativa föreskrifterna framgår att "Anbudsgivare skall i anbud redovisa Kvalitetsledningssystem samt Miljöledningssystem". Enligt sammanställning av utvärderingen har Piteå Värme och Kylmontören inte redovisat dessa dokument. Eftersom de inte uppfyllt skall-kraven så skall deras anbud inte gå vidare för utvärdering. – Att sedan anbudsöppning ägt rum låta anbudsgivare komplettera

Dok.Id 56039

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 849 971 26 Luleå	Skeppsbrogatan 41	0920-29 54 90 E-post: lansratteninorrbotten@dom.se http://www.dom.se/lansratten_i_norrbottens_lan/	0920-29 54 98	måndag – fredag 09:00-12:00 13:00-16:00

med efterfrågade skall-krav strider mot kravet på likabehandling. Det går inte enligt LOU att låta någon anbudsgivare ensidigt komplettera sitt anbud med handlingar som omfattas av skall-krav för att gå vidare till anbudsutvärdering. Om anbudsgivare äger tillgodoräkna sig tidigare insända anbudshandlingar och dokument skall detta tydligt anges i anbudsbegäran.

Sedan YIT Sverige AB även yrkat interimistiskt verkställighetsförbud har länsrätten den 9 april 2009 beslutat att upphandlingen inte får avslutas innan länsrätten beslutar något annat.

Piteå kommun har bestritt ansökan och anfört bl.a. följande. Vid anbudsöppningen visade det sig att två anbudsgivare inte bifogat begärda kvalitets- och miljöplaner. Eftersom dessa anbudsgivare i tidigare anbudstävlingar redovisat kvalitets- och miljöplaner till Piteå kommun begärdes en anbudskomplettering. Därefter utvärderades anbuden. Anbudsgivarna inkom den 20 mars 2009 till kommunen med begärda kvalitets- och miljöplaner. I utvärderingsdokumentet borde därför ha stått att kvalitets- och miljöplaner ingår. – Kravet på att utnyttja konkurrensen på marknaden är det väsentligaste inslaget i affärsmässighetsbegreppet. För att upprätthålla och nyttja den konkurrens som finns på marknaden bör upphandlande myndighet begära att anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Berörda anbudsgivare har i tidigare anbudstävlingar redovisat kvalitets- och miljöplaner. Det innebär att redan kända fakta materialiserats genom att skriftliga handlingar begärts in. Det är ett uppenbart fel att berörda anbudsgivare glömt att bifoga sina kvalitets- och miljöplaner.

DOMSKÄL

Enligt övergångsbestämmelserna till lagen (2007:1091) om offentlig upphandling träder den lagen i kraft den 1 januari 2008. Bestämmelserna i la-

gen (1992:1528) om offentlig upphandling skall tillämpas på upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet. Det har i den nu aktuella upphandlingen under punkten AFB Upphandlingsföreskrifter angetts att upphandlingen genomförs enligt 6:e kapitlet LOU (1992:1528) med senare ändringar. Mot bakgrund av att förfrågningsunderlaget är daterat den 9 februari 2009 och det heller inte annars framkommit att upphandlingen skulle ha påbörjats före den 1 januari 2008 skall dock motsvarande bestämmelser i LOU (2007:1091) tillämpas.

Enligt 16 kap. 1 § första stycket denna lag 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 nämnda paragraf. Enligt tredje stycket får en ansökan inte prövas efter den tidpunkt då det finns ett kontrakt. Den får dock prövas till dess att tio dagar gått från det att 1. den upphandlande myndigheten lämnat underrättelse enligt 9 kap. 9 § till anbudssökandena eller anbudsgivarna, eller 2. rätten, om den har fattat ett interimistiskt beslut, upphävt det beslutet.

Av 16 kap. 2 § LOU framgår att rätten skall besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

I 1 kap. 9 § LOU anges principerna för offentlig upphandling. 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.

En upphandlande enhet får enligt 9 kap 8 § LOU tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Myndigheten får också begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar handlingar som getts in och som avses i 10 och 11 kap. I 15 kap 12 § LOU finns i huvudsak motsvarande bestämmelse för upphandlingar under tröskelvärdena.

Första stycket innebär att uppenbara fel i anbud kan rättas till. I paragrafens andra stycke föreskrivs dessutom att anbud kan förtydligas och kompletteras. Detta får göras endast på den upphandlande myndighetens initiativ. Bestämmelsen skall tillämpas restriktivt och kommunikationen mellan den upphandlande myndigheten och leverantören bör dokumenteras. En upphandlande enhet får också kontakta en leverantör om det finns oklarheter eller brister i ingivna intyg, skriftliga bevis och andra handlingar (jfr prop 2006/07:128 s. 377).

Kammarrätten i Stockholm har fastslagit att en komplettering eller ett förtydligande inte får leda till annat än att marginella sakuppgifter tillförs ett anbud (se Kammarrätten i Stockholm dom den 13 oktober 2005 i mål 4214-05). Samma domstol har fastslagit att ett skall-krav som helt utelämnats i ett anbud inte kan bli föremål för förtydligande (se Kammarrätten i Stockholms dom den 17 juni 2008 i mål nr 3378-08). När det däremot gäller efterfrågade uppgifter från en myndighet har Kammarrätten i Jönköping (dom den 24 juni 2003 i mål 2379-03) tillåtit att sådana uppgifter tillförts ärendet.

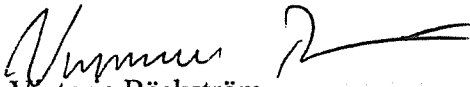
Länsrättens bedömning.

I förevarande fall anges i förfrågningsunderlaget AFB.521 att anbudsgivaren skall i anbud redovisa Kvalitetsledningssystem samt Miljöledningssystem. Vidare anges att system skall bifogas anbud. Det är ostridigt att varken Piteå Värme eller Kylmontören uppfyllt dessa sålunda ställda skallkrav. Eftersom dessa uppgifter helt har utelämnats i aktuella ingivna anbud kan de inte heller bli föremål för komplettering eller förtydligande. Piteå kommun har genom att infordra sådana uppgifter och genom att härefter anta anbudet från Kylmontören och utvärdera anbudet från Piteå Värme agerat i strid mot LOU; anbuden borde rätteligen ha förkastats. Det förhållandet att Piteå Värme och Kylmontören i anbud som ingivits i andra tidigare upphandlingar måhända bifogat de efterfrågade handlingarna kan inte föranleda annan bedömning. Annat har inte framkommit än att YIT Sverige AB har lidit skada av Piteå kommuns agerande. Eftersom det är fråga om fel i prövnings- och utvärderingsfasen bör ingripande enligt LOU ske genom rättelse. Rättelse bör ske så att Piteå Värme och Kylmontörens anbud förkastas och ny utvärdering genomförs såvitt avser de anbudsgivare som uppfyllt ställda skallkrav.

DOMSLUT

Länsrätten bifaller YIT Sverige AB:s ansökan om överprövning och upphäver tilldelningsbeslutet samt förordnar att Piteå kommuns upphandling avseende om- och tillbyggnad centralkök Norrfjärden - i den del det avser entreprenad för kylinstallationer - skall rättas. Rättelse skall ske så att Piteå Värme och Kylmontörens anbud förkastas och ny utvärdering genomförs med de anbudsgivare som uppfyllt ställda skallkrav.

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


Victoria Bäckström



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

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 var till 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.