



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredraganden: Lina Bergkvist

DOM
2013-02-06
Meddelad i
Växjö

Mål nr
4777-12

SÖKANDE

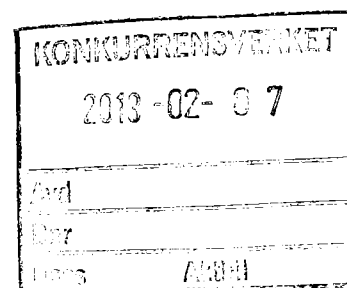
Brand & Industriskydd AB, 556476-9049
Box 69
283 21 Osby

MOTPART

Markaryds kommun
Box 74
285 22 Markaryd

SAKEN

Offentlig upphandling enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Brand & Industriskydds ansökan på så sätt att rätten förordnar att upphandlingen ska göras om.

Dok.Id 64075

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: fva@dom.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Markaryds kommun (kommunen) genomför en direktupphandling avseende automatiska brand- och utrymningslarmsanläggningar. Tilldelningsbeslut fattades den 7 december 2012.

Brand & Industriskydd AB (Brand & Industriskydd) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att det vinnande anbudet utesluts eftersom det inte uppfyller alla skallkrav. Brand & Industriskydd anför bl.a. följande. En femtedel, 20 procent, respektive en tiondel, 10 procent, rökdetektorer ska årligen bytas enligt förfrågningsunderlaget. Det vinnande anbudet har inte med det i sitt anbudssvar och bör därför strykas. I det vinnande anbudet har anläggningen Stig Inn skrivits in som svar för en adresserbar myndighetsanläggning. Detta har en stor betydelse för priset eftersom anläggningen, enligt förfrågningsunderlaget, ligger inom kategorin konventionell myndighetsanläggning. Det vinnande bolaget har i sitt anbud angett att anläggningen Stig Inn är ett adresserbart system och har därmed uppgett ett klart felaktigt svar utifrån förfrågningsunderlaget samt fått en mindre kostnad då det inte krävs utbyte av en femtedel av detektorer på adresserbara system. Efter bolagets begäran om överprövning ändrar kommunen förutsättningarna och påpekar att anläggningen Stig Inn är ett adresserbart system och ska plockas bort från upphandlingen. Samtliga anbudsgivare har fått samma förfrågningsunderlag och ändå lämnar det vinnande anbudet ett felaktigt svar. Förfrågningsunderlaget bygger på en årlig service på samtliga anläggningar vilket är en helhetsaffär. Om en anläggning plockas bort så påverkas hela prissättningen i anbudssvaret. Trots att anläggningen inte är så stor påverkar den väsentligt helhetsbilden med framförallt byte av detektorer men också körning och arbetstimmar. Eftersom det skiljer väsentligt i den totala prisbilden bör kommunen ha reflekterat över att någonting är fel, cirka 55 000 kr, cirka 105 000 kr och cirka 300 000 kr.

bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Överprövning av en upphandling får inte ske efter det att avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Brand & Industriskydd har invänt att det vinnande anbudet bör strykas eftersom det inte har med att en femtedel respektive en tiondel rökdetektorer årligen ska bytas. Kommunen har anfört att det vinnande bolaget anger i sin offert att, omfattning och utförande ska ske i enlighet med förfrågningsunderlaget. Det ankommer på Brand & Industriskydd att på ett klart sätt ange på vilka omständigheter bolaget grundar sin talan (jfr RÅ 2009 ref 69). Mot bakgrund av vad kommunen har anfört anser förvaltningsrätten att det vinnande bolaget får anses ha uppfyllt det aktuella skallkravet. Brand & Industriskydds invändning i denna del medför därför ingen åtgärd enligt LOU.

Felaktigheter i förfrågningsunderlaget avseende anläggningen Stig Inn

Av punkt 3 i förfrågningsunderlaget framgår bl.a. att en femtedel av detektorerna på konventionella larm utbytes årligen. Smutsighetsgraden på detektorer i adresserbara larm ska mätas och smutsiga detektorer tvättas alternativt byts ut.

Av handlingarna i målet framgår att den leverantör som kommunen angett som vinnare, offererade Stig Inn som ett adresserbart larm – när förfrågningsunderlaget efterfrågade Stig Inn i form av ett konventionellt larm. Övriga leverantörer hade offererat Stig Inn som ett konventionellt larm samt tagit med i beräkningen att en femtedel av detektorerna skulle bytas

ut varje år, något som markant påverkade prisbilden. Efter Brand & Industriskydds begäran om överprövning beslutade kommunen att undanta Stig Inn från den aktuella upphandlingen eftersom det framkommit att Stig Inn i själva verket var adresserbart och förfrågningsunderlaget följaktligen var felaktigt. Detta skedde den 17 december 2012, dvs. efter tilldelningsbeslutet meddelats den 7 december 2012.

Enligt förvaltningsrättens mening har kommunen brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU genom att anta ett anbud som inte uppfyller de efterfrågade kraven i förfrågningsunderlaget och därefter väsentligen ändra förutsättningarna för upphandlingen genom att helt undanta Stig Inn. Prisskillnaden mellan anbuden därmed blivit mycket framträdande och sammantaget finner förvaltningsrätten att detta har medfört att Brand & Industriskydd har lidit eller kan komma att lida skada. Förutsättningar föreligger därför för att bifalla Brand & Industriskydds ansökan om överprövning. Vid val av åtgärd ska den minst ingripande åtgärden väljas. Felet som fanns i förfrågningsunderlaget har emellertid påverkat det konkurrensuppsökande skedet och förvaltningsrätten förordnar därför att upphandlingen ska göras om.

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


Carl-Gustaf Juhlin



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.**

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **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 ska 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 förvaltningsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens 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 ska innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.

DV 3109/1D LOU