



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2012-02-16
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
5634-11 E

SÖKANDE

Vattenfall Service Nordic AB, 556417-0859
162 87 Stockholm

Ombud:

Bolagsjuristen Ola Sundberg
Vattenfall Service Nordic AB
162 87 Stockholm

KONKURRENSVERKET	
2012-02-17	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

MOTPART

Karlstads kommun
Teknik- och fastighetsnämnden
651 84 Karlstad

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Vattenfall Service Nordic AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 53425

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 568 651 12 Karlstad	Rådhuset, Stora torget	054-14 85 00 E-post: forvaltningsrattenikarlstad@dom.se www.forvaltningsrattenikarlstad.domstol.se	054-14 85 30	måndag – fredag 08:00-16:00

BAKGRUND

Karlstads kommun genomför en offentlig upphandling av driftentreprenör för drift och underhåll av gatu- och vägbelysning, dnr TFN-2011-2227 Dpl 71. Genom tilldelningsbeslut den 18 november 2011 har kommunen antagit Infratek Sverige AB (Infratek) som driftentreprenör för drift och underhåll av gatu- och vägbelysning från den 1 februari 2012 till den 30 september 2015 med möjlighet för kommunen att förlänga avtalet med ytterligare maximalt ett plus ett år.

YRKANDEN

Vattenfall Service Nordic AB (Vattenfall) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsdomstolen ändrar tilldelningsbeslutet så att Infrateks anbud ska underkännas och inte tillåtas vara med i den slutliga utvärderingen samt att Vattenfall, som kom på andra plats i utvärderingen, ska tilldelas kontraktet.

Karlstads kommun bestrider bifall till Vattenfalls ansökan.

PARTERNAS TALAN

Vattenfall anför bland annat följande

Kommunen har accepterat och utvärderat ett anbud från Infratek, trots att anbudet inte uppfyllde alla krav i förfrågningsunderlaget. Kommunen har därigenom brutit mot bland annat de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU. Kommunens underlåtenhet att följa dessa har medfört skada för Vattenfall.

Enligt förfrågningsunderlaget skall anbud vara undertecknade av behörig person, AFC 313. Det inkomna anbudet uppgavs komma från Infratek. Anbudet är undertecknat av Mats Olsson. Emellertid har inga registreringsbevis eller andra handlingar utvisande att Mats Olsson är behörig att företräda Infratek ingivits, d.v.s. att han har rätt att, med bindande verkan

för Infratek, avge anbud. Således har inte skall-kravet i AFC.313 uppfyllts. Vidare anges i förfrågningsunderlaget att anbudsgivaren skall redovisa sitt systematiska miljöarbete (miljöledningsrutiner) och därvid skall minst tre av de angivna punkterna i förfrågningsunderlaget vara uppfyllda, AFC.34. Såsom Vattenfall ser det så har dock endast punkterna ”Anbudsgivarens miljöpolicy för verksamheten” och ”Anbudsgivaren skall ha miljöpolicy för verksamheten och efterleva gällande lagstiftning” uppfyllts i anbudet. Således har inte skall-kravet i AFC.34 uppfyllts.

Karlstads kommun anför bland annat följande

Det är riktigt att Infrateks anbud är undertecknat av en Mats Olsson. I AFC.313, som gäller entreprenörens ombud, anges att det i anbudet skall anges behörig person. Något krav på bevisning har inte kopplats till kravet. Infratek har angett Mats Olsson som ombud avseende detta anbud. Det har således inte uppställts något krav på att Infratek skulle ha gett in registreringsbevis eller annan handling som styrker Mats Olssons behörighet. En person som är anställd kan ha en ställningsfullmakt som medför att dennes arbetsgivare blir bunden av ett lämnat anbud. Enligt kommunens uppfattning är Infrateks anbud bindande, varför det inte finns något skäl att förkasta dess anbud på denna grund. Det är kommunens uppfattning att Infrateks anbud uppfyllt kravet i AFC.34. Härtill kommer att Infratek är miljöcertifierat enligt ISO 14001, vilket framgår av dess anbud och ingivna verifierationer. Detta medför även i sig att Infrateks anbud får anses uppfylla kraven som avser redovisning av ett miljöledningssystem. Under alla omständigheter gör kommunen gällande att det inte kan vara fråga om något klart brott mot skall-krav i förevarande fall.

DOMSKÄL

Om en upphandlande myndighet har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att en leverantör lidit eller kan komma att lida skada, ska

rätten enligt tillämplig lydelse av 16 kap. 5 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt nämnda bestämmelse i 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Utredningen i målet

Förfrågningsunderlaget i upphandlingen består bl.a. av administrativa föreskrifter (AF). I AFB.31 "Anbuds form och innehåll" samt "I anbud skall anges/bifogas" föreskrivs att i anbud skall anges/bifogas uppgift om entreprenörens ombud vid genomförande av entreprenaden. Vidare föreskrivs i AFC.313 "Entreprenörens ombud" att i anbud skall anges behörig person.

I AFC.3, ORGANISATION, föreskrivs bland annat följande.

AFC.34 Miljöledningssystem

Entreprenören skall i anbudet redovisa sitt miljöledningssystem i dess helhet.

Anbudsgivaren **skall** redovisa sitt systematiska miljöarbete, dvs. sina miljöledningsrutiner. Dessa **skall** omfatta minst 3 av nedanstående punkter:

- Utbildning för personalen som omfattar betydelsen av miljöpolicy och miljöledningsrutinerna, miljöaspekterna, roller och ansvar i miljöledningsarbetet, konsekvenser av avvikelser
- Identifiering av betydande miljöaspekter vid utförande av utomhusbelysningsentreprenad
- Resurser och ansvarsfördelning inom företaget för miljöarbetet
- Övervakning och mätning av betydande miljöpåverkan vid utförande av utomhusbelysningsentreprenad
- Hantering av avvikelser och förebyggande åtgärder för dessa

Anbudsgivaren **skall** ha miljöpolicy för verksamheten och efterleva gällande lagstiftning.

Förslag till verifikation: ISO 14001-certifiering eller EMAS-registrering eller genom att anbudsgivaren redovisar följande:

- Anbudsgivarens miljöpolicy för verksamheten

- Utbildningsplan för personalen, där utbildning omfattar betydelsen av miljöpolicy och miljöledningsrutinerna, miljöaspekterna, roller och ansvar i miljöledningsarbetet, konsekvenser av avvikelser
- Verksamhetens identifierade betydande miljöaspekter vid utförande av utomhusbelysningsentreprenad
- Anbudsgivarens efterlevnad av gällande lagstiftning och redovisning av erforderliga tillstånd
- Resurser och ansvarsfördelning inom företaget för miljöarbetet
- Rutiner för övervakning och mätning av betydande miljöpåverkan vid utförande av utomhusbelysningsentreprenad
- Rutiner för hantering av avvikelser och förebyggande åtgärder för dessa

Förvaltningsrättens bedömning

Vattenfall har som första grund för sin talan anfört att Infrateks anbud inte är undertecknat av behörig person. Som framgår av punkterna AFB.31 och AFC.313 har kommunen i förfrågningsunderlaget inte uppställt något krav på att anbudet ska vara undertecknat av viss person. Däremot föreskrivs i AFB.31 att i anbud ska anges uppgift om entreprenörens ombud vid genomförandet av entreprenaden och i AFC.313 under rubriken Entreprenörens ombud, att i anbud ska anges behörig person. Infratek har angett Mats Olsson som ombud och behörig person, vilket är förenligt med förfrågningsunderlaget. Förvaltningsrätten finner således att det inte framkommit skäl att underkänna Infrateks anbud på angiven grund.

Beträffande Vattenfalls andra grund, att Infratek inte uppfyllt skall-kravet i AFC.34, är följande att beakta. I AFC.34 anges att anbudsgivaren ”skall redovisa sitt systematiska miljöarbete, d.v.s. sina miljöledningsrutiner,” och att dessa ”skall omfatta minst 3 av nedanstående punkter:”. Därefter uppräknas fem punkter; utbildning för personalen ..., identifiering av betydande miljöaspekter ..., resurser och ansvarsfördelning ..., övervakning och mätning ... samt hantering av avvikelser... . Efter den uppräkningspunkten anges utan punkter att ”Anbudsgivaren skall ha miljöpolicy för verksamheten och efterleva gällande lagstiftning” och ”Förslag till verifi-

kation: ISO 14001-certifiering eller EMAS-registrering eller genom att anbudsgivaren redovisar följande:", varefter anges sju punkter bl.a. "Anbudsgivarens miljöpolicy för verksamheten".

Enligt förvaltningsrättens mening får skall-kravet i AFC.34 uppfattas så att det består av två delar, nämligen att anbudsgivaren dels ska redovisa sitt systematiska miljöarbete, dels ska ha en miljöpolicy. Kravet på att minst tre punkter ska vara uppfyllda avser den första delen, det systematiska miljöarbetet. Vattenfall har anfört att Infratek endast uppfyller punkterna "Anbudsgivarens miljöpolicy för verksamheten" och "Anbudsgivaren skall ha miljöpolicy för verksamheten och efterleva gällande lagstiftning". Kommunen har som svar anfört att Infratek är certifierat enligt ISO 14001 och därmed uppfyllt kravet i AFC.34. Förvaltningsrätten konstaterar emellertid att inget av de krav som Vattenfall och kommunen hänvisar till avser den första delens fem punkter, varav minst tre ska vara uppfyllda, utan är hänförliga till den andra delen av skall-kravet i AFC.34. Vid sådant förhållande har Vattenfall inte visat att det finns grund för att underkänna Infrateks anbud på den grunden att skall-kravet i AFC.34 inte är uppfyllt. Det har således inte framkommit att kommunen brutit mot någon princip i 1 kap. 9 § LOU eller annan bestämmelse i nämnda lag. Vattenfalls ansökan ska därmed avslås.

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



Olle Sundberg
rådman

Målet har handlagts av förvaltningsrättsjuristen Göran Wirdéus



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 uppgive 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 3109/1B LOU