

**LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN**

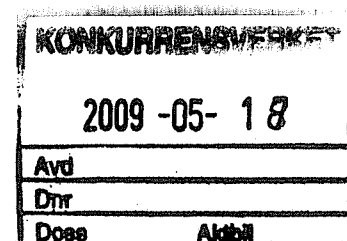
DOM
2009-05-15
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
8941-09
Rotel 221

SÖKANDE

Gammadata Mätteknik AB, 556690-0717

Ombud: Advokat Jane Hartwig
Ahlford Advokatbyrå AB
Box 1111
751 41 Uppsala



MOTPART

AB Familjebostäder, 556035-0067
Box 49103
100 28 STOCKHOLM

SAKEN

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

DOMSLUT

Länsrätten avslår Gammadata Mätteknik AB:s ansökan om åtgärder enligt LOU.

Länsrättens interimistiska beslut den 4 maj 2009 upphör härigenom att gälla.

Dok.Id 428995

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00 E-post: lansrattenistockholm@dom.se	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00

BAKGRUND

AB Familjebostäder ("Familjebostäder") har genomfört en upphandling avseende tillhandahållande av radonmätidosor och analystjänster. Av tilldelningsbeslutet daterat den 24 april 2009 framgår att AB Familjebostäder har beslutat att anta anbud från annan anbudsgivare än Gammadata Mätteknik AB ("Gammadata").

Länsrätten har i beslut den 4 maj 2009 förordnat att Familjebostäder tills vidare inte får avsluta upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Gammadata ansöker hos länsrätten om överprövning enligt LOU och yrkar att upphandlingen ska göras om.

Som grund för sin ansökan om överprövning anför Gammadata i huvudsak följande. Gammadata gör gällande att den anbudsgivare som tilldelats uppdraget i upphandlingen inte uppfyller samtliga uppställda skall-krav som uppställts i anbudsförfrågan och därför inte är kvalificerad för den andra fasen av upphandlingen. Gammadata gör också gällande att utvärderingen av pris har gjorts på ett felaktigt sätt. Det av Gammadata lämnade anbudet uppfyller i alla delar de krav som uppställts i upphandlingen och bör vid en utvärdering anses utgöra det anbud som har lägst pris av kvalificerade anbud. Gammadata skulle således lida skada genom att upphandlingen avslutas.

Familjebostäders anbud omfattar tillhandahållande av radonmätare och analystjänster. Av förfrågningsunderlaget till den aktuella upphandlingen följer att anbudslämnare ska kunna tillhandahålla mätpaket för både långtids- och korttidsmätning. I förfrågningsunderlaget har som skall-krav

bl.a. uppställts att kompetens hos anbudsgivaren ska styrkas med intyg på ackreditering hos SWEDAC enligt standarden SS-EN ISO/IEC 17025 eller motsvarande i anbudsgivarens hemland. Gammadata och ytterligare två företag har inkommit med anbud i upphandlingen. Familjebostäder har i sammanställning av kvalificeringsförfarandet angivit att samtliga anbudsgivare klarat samtliga kvalificeringskrav. Independia Control AB, vilken är den leverantör som tilldelats uppdraget i upphandlingen, innehar emellertid inte SWEDAC-ackreditering avseende korttidsmätning, vilket är en av de tjänster som upphandlingen avser. Independia Control AB innehar endast ackreditering för långtidsmätning. Kompetensen avseende korttidsmätning har således inte styrkts och skall-kravet är inte uppfyllt i denna del.

Av Familjebostäders utvärdering följer att det av Gammadata lämnade anbudet uppgått till 150 kronor per mätpaket för korttidsmätning och till 250 kronor per mätpaket för långtidsmätning. Detta är felaktigt. Gammadatas anbud har rätteligen uppgått till 250 kronor för mätpaket för korttidsmätning och 150 kronor per mätpaket för långtidsmätning. Vid en bedömning av vilket anbud som har lägst pris bör beaktas att Familjebostäder uppskattat sitt årsbehov av mätpaket till 500-1000 stycken långtidsmätpaket och 100-200 stycken korttidsmätpaket, varför priset för mätpaket för långtidsmätning bör tillmätas störst betydelse. Vid en rimlig viktning av anbuderna avseende mätpaket för långtidsmätning respektive korttidsmätning bör Gammadatas anbud således utgöra det lägsta lämnade anbudet.

Familjebostäder bestrider bifall till Gammadatas ansökan om omprövning.

Till stöd för sitt bestridande anför Familjebostäder i huvudsak följande. Grunden för bestridande är att Familjebostäder inte brutit mot någon bestämmelse i LOU. Upphandlingen har genomförts på ett öppet sätt med krav ställda i proportion till behov. Anbud och anbudsgivare har behand-

lats lika utan ovidkommande hänsyn. Således har varken kvalificering eller anbudsutvärdering skett i strid med LOU. För det fall brister i förfarandet skulle anses föreligga är bristerna inte av sådan art eller omfattning att kraven i LOU åsidosatts.

Enligt Strålsäkerhetsmyndigheten är spårfilm den vanligaste metoden att mäta radonförekomst i bostäder. Spårfilm appliceras i radonmätidosor. Mättiden ska vara minst två månader. Ju längre tid, desto noggrannare blir mätningen. Riktvärde för bostäder i Sverige avser ett medelvärde för hela året. Därför är det viktigt att mäta under en relativt lång period. Det finns också snabbare metoder med mättider mellan två dygn och två veckor. En mätning under en kort period är bara rådgivande och kan inte användas som underlag för myndighetsbeslut. Långtidsmätning har en exklusiv betydelse vid rapportering till tillsynsmyndighet.

Samtliga anbudsgivare har styrkt efterfrågad kompetens med intyg på ackreditering hos SWEDAC enligt standarden SS-EN ISO/IEC 17025. Eftersom Familjebostäders behov av korttidsmätning är marginellt och syftet är att i enstaka fall finna indikatorer på radonförekomst inför beslutsgrundande långtidsmätningar krävs inte intyg på ackreditering. Ett sådant krav torde inte stå i rimlig proportion till syfte och behov av korttidsmätning under avtalsperioden. Mätningarna ska dock utföras enligt Strålsäkerhetsmyndighetens aktuella metodbeskrivningar.

I tilldelningsbeskedet har rubrikerna ”Mätpaket långtid” och ”Mätpaket korttid” i tabellen för lämnade anbudspriser blivit omkastade. Pris för korttidsmätning i kolumnen för Independia Control AB har dessutom blivit felaktigt angivet till 220 kronor istället för 138 kronor enligt anbud. Resultatet påverkas dock inte av dessa felskrivningar i tilldelningsbeskedet. Independia Control AB:s anbud utgör det lägsta lämnade anbudet.

Gammadata genmäler i huvudsak följande. Familjebostäders invändning att behovet av korttidsmätning är marginellt saknar relevans eftersom det angivits som ett skall-krav i underlaget för upphandlingen att dessa mätningar ska kunna tillhandahållas av anbudsgivare. Familjebostäder har i förfrågningsunderlaget för övrigt angivit uppskattade volymer för korttidsmätning till 100-200 stycken per år, vilket motsvarar cirka 10-40 procent av uppskattade volymer för långtidsmätning, vilket inte kan anses vara marginellt. Vidare har det uppställts som ett skall-krav i upphandlingen att anbudsgivaren ska styrka sin kompetens genom intyg på ackreditering från SWEDAC. Kravet på ackreditering kan inte uppfattas på annat sätt än att anbudsgivaren ska uppfylla de speciella krav för samtliga tjänster som upphandlas, d.v.s. avseende såväl långtids- som korttidsmätningar. Av i målet ingivna handlingar framgår att Independia Control AB inte i något avseende styrkt sin kompetens, eftersom bilagor till ackrediteringscertifikatet inte bifogats anbudet. Av certifikatets förstasida framgår överhuvudtaget inte villkor för ackrediteringen eller ackrediteringens omfattning. Det är anmärkningsvärt att Familjebostäder trots detta gör gällande att Independia Control AB styrkt sin kompetens, då det av ingivet ackrediteringscertifikat inte framgår för vilka uppgifter ackrediteringen innehas. Familjebostäder synes ha utgått ifrån att ackreditering innehas för radonmätningar i luft men anbudshandlingarna stöder inte på något sätt detta. Om kompletta ackrediteringshandlingar bifogats anbudet skulle det ha framgått att Independia Control AB inte innehar ackreditering för korttidsmätning, vilket är en av de tjänster som upphandlas.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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 rätten ska 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 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

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.

Utredningen i målet

Av förfrågningsunderlaget framgår att anbud med lägsta pris kommer att antas.

Vidare framgår under avsnittet ”Upphandlingsföreskrifter – Fas 1 - kvalificeringsfas” bl.a. att ”Kompetens hos anbudsgivaren ska styrkas med intyg på ackrediteringen hos SWEDAC enligt standarden SS-EN ISO/IEC 17025 eller motsvarande i anbudsgivarens hemland”.

Av ackrediteringscertifikat för Independia Control AB framgår att företaget är ackrediterat enligt den internationella standarden ISO/IEC 17025:2005.

Av inskickat anbudsformulär den 16 januari 2009 framgår att Independia Control AB erbjuder att utföra upphandlat uppdrag mot en ersättning om 138 kronor per mätpaket.

Av inskickat anbudsformulär den 16 januari 2009 framgår att Gammadata erbjuder att utföra upphandlat uppdrag mot en ersättning om 150 kronor per långtidsmätpaket och 250 kronor per korttidsmätpaket.

Länsrättens bedömning

Länsrättens överprövning av ett upphandlingsförfarande utgör en kontroll av om det på grundval av de klagomål som sökanden har framfört i målet finns anledning att besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Grund för att ingripa mot en upphandling kan föreligga om det visas att den upphandlande myndigheten åsidosatt kraven på likvärdighet och icke-diskriminering eller inte respekterat principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att han lidit eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU.

Gammadata har anfört att det vinnande anbudet inte har uppfyllt ett skallkrav avseende ackreditering hos SWEDAC enligt standarden SS-EN ISO/IEC 17025. I förfrågningsunderlaget har angetts att kompetens hos anbudsgivaren **skall** styrkas med intyg på ackreditering hos SWEDAC enligt standarden SS-EN ISO/IEC 17025 eller motsvarande i anbudsgivarens hemland. Något krav på omfattningen av ackrediteringen har inte angetts. Av det ackrediteringscertifikat som tilldelats Independia Control AB framgår att företaget har ackrediterats enligt den av Familjebostäder begärda standarden. Enligt länsrättens bedömning har Independia Control AB därmed uppfyllt det nu aktuella skallkravet. Familjebostäder har alltså inte handlat felaktigt då man gjort bedömningen att den antagna leverantörens anbud uppfyller nu aktuellt skallkrav.

Vidare har Gammadata anfört att priset för långtidsmätning bör viktas tyngre då Familjebostäder enligt underlag har ett större behov av långtidsmätning än korttidsmätning. Därtill har Gammadata anfört att Familjebostäder redovisat Gammadatas anbudspris för de två mätmetoderna på ett felaktigt sätt. Av handlingarna i målet framgår att Independia Control AB begärt 138 kronor per mätpaket. Gammadata har begärt 150 kronor per

långtidsmätpaket och 250 kronor per korttidsmätpaket. Independia Control AB har således i sitt anbud erbjudit det lägsta priset på mätpaketen oavsett eventuell viktning. Eftersom anbud med lägsta pris ska antas har Familjebostäder inte heller här handlat felaktigt då man antagit anbudet från Independia Control AB.

Sammanfattningsvis finner länsrätten att vad Gammadata anfört inte utvisar att Gammadata har lidit eller kunnat komma att lida skada på grund av någon överträdelse av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen. Det föreligger därmed inte grund för ingripande enligt 16 kap. 2 § LOU. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Annika Sandström

chefsrådman

Föredragande har varit länsrättsnotarien Henrik Hasslemark.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

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.

