



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2

DOM
2013-09-23
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
6490-13 E
Enhet 2:1

SÖKANDE

NRM Rivning och Återvinning AB, 556853-0116
Stidsvigsvägen 5 E
264 70 Klippan

MOTPART

Falkenbergs kommun
Nygatan 34
311 80 Falkenberg

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2013 -09- 2 3	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 226777

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattengoteborg@dom.se

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag - fredag
08:00-16:00

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 2
6490-13 E

BAKGRUND

Falkenbergs kommun (kommunen) genomför en upphandling betecknad Rivningsomgång 2, 2013, dnr KS 2012-424, avseende rivning av byggnader enligt upprättade objektspecifikationer på fyra närmare angivna fastigheter.

Av tilldelningsbeslut meddelat den 10 juni 2013 framgår att kommunen valt att teckna avtal med Linnestofta Gård. Anbudet från NRM Rivning och Återvinning AB placerade sig på andra plats i utvärderingen.

YRKANDEN M.M.

NRM Rivning och Återvinning AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att en ny utvärdering genomförs och där bolagets anbud befins vara det ekonomiskt mest fördelaktiga.

Bolaget anför bl.a. följande.

Kommunen har i förfrågningsunderlag och anbudsansfordran angett att anbud kommer att utvärderas avseende pris med 50 procent och avseende RFF-värde med 50 procent. RFF-värdet är ett medelvärde på hur miljövänligt ett projekt i bygg- och anläggningsbranschen kan genomföras. I detta fall gäller det rivning av ett antal byggnader där poäng åsätts allt beroende på återvinningsgrad. Till anbudsunderlaget fogades en RFF-mall som skulle fyllas i och biläggas anbudet. Kommunens utvärdering av anbuderna och RFF-mallarna medförde att Linnestofta Gårds anbud accepterades, trots att bolagets anbud hade det lägsta priset.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2

DOM

Sida 3
6490-13 E

RFF-mallen från Linnestofta Gård är felaktigt och bristfälligt ifyllt (fel och brister har exemplifierats för varje rivningsobjekt) utan att kommunen har noterat detta med följd att bolaget har lidit ekonomisk skada. Därtill saknar Linnestofta Gård behörighet att hantera asbest.

Sammantaget har kommunens utvärdering av anbuderna genomförts så att bolaget inte har tilldelats entreprenaden, vilket borde ha varit fallet vid en korrekt utvärdering, då bolagets anbud hamnat på andra plats vid utvärderingen.

Kommunen anser att bolagets ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande.

Kommunen har utvärderat anbuderna i enlighet med ställda krav i förfrågningsunderlaget och har rätteligen tilldelat Linnestofta Gård kontraktet i upphandlingen.

Syftet med RFF är att få anbudsgivarnas redovisning av sättet material från rivningsobjekt kommer att omhändertas. Mallen omfattar en lista på 19 olika materialslag med möjlighet till flex. För att tillgodoräkna sig poäng så måste anbudsgivare välja ett av fyra alternativ: Återbruk, Produktåtervinning, Energiåtervinning eller Deponi för respektive materialslag. Vid uteblivna val uteblir poängen. Anbudsgivaren erhåller poäng beroende på antalet valda alternativ och dess vikt.

Anbudsgivarna är bundna att uppfylla sitt åtagande som formaliseras i ett avtal. Kommunen kommer under utförandet att göra uppföljningar för att säkerställa att antagen anbudsgivare levererar i enlighet med avtalet.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 4
6490-13 E

Kontrollen med angivna referenser bekräftar att Linnestofta Gård utför rivningsarbetet mycket selektivt för återbruk som återspeglas i det erhållna RFF-värdet.

Asbestsanering ska utföras av godkänt företag och utbildad personal vilket anges i förfrågningsunderlaget. Detta är dock inte anbudsutvärderande utan hanteras i arbetsmiljöplanen, som ska upprättas av antagen anbudsgivare efter undertecknad beställning tillsammans med andra dokument såsom bl.a. allriskförsäkring m.m. Vanligast är att en underleverantör nyttjas för att utföra asbestsaneringsarbeten.

Kommunen har sålunda handlat i enlighet med LOU och de upphandlingsrättsliga principerna och bolaget har således inte lidit sådan skada som avses i 16 kap. 6 § LOU. Grund för beslut att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts saknas därmed.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta medfört att leverantören 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.

Enligt 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.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 5
6490-13 E

Förvaltningsrättens bedömning

För att en upphandling enligt LOU ska uppfylla unionsrättens krav på lika-behandling ska leverantörer och de produkter som erbjuds behandlas lika. De förfaranden som används av en upphandlande myndighet ska tillämpas på samma sätt mot alla leverantörer som deltar i en upphandling. Skallkrav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna utvärdera anbudet.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (RÅ 2009 ref. 69).

I anbudsfrågan bjuds leverantörer in att lämna anbud på rivning av ett antal byggnader på fyra olika fastigheter. Av anbudsfrågan framgår bl.a. att anbudsgivande företag tillsammans med anbudet ska bifoga rivningsfraktionsmall ifylld för varje objekt samt att beställaren (kommunen) förbehåller sig rätten att ensidigt bedöma värdet av inkommit underlag.

Det konstateras att anbudsfrågan inte innefattar några närmare anvisningar för hur eller i vilken utsträckning rivningsfraktionsmallarna ska fyllas i – utöver att så ska ske efter upprättad Rivningsplan och att poängsättning sker för olika materialslag beroende på återvinningsgrad – samt att kommunen förbehåller sig rätten att värdera de anbudsunderlag som ges in. Några krav på att anbudsgivaren ska ha behörighet för asbestsanering ställs inte upp i upphandlingen. Med hänsyn härtill och till vad bolaget anför i övrigt är det därför inte visat att kommunens utvärdering av anbudet från Linnestofta Gård har skett i strid med de förutsättningar som ges i anbudsfrågan. Med beaktande härav och eftersom bolaget inte gjort gällande att

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 6
6490-13 E

kommunens förfarande på annat sätt strider mot de grundläggande principerna i kap. 9 § LOU ska bolagets ansökan avslås.

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



Urban Karlsson

Rådman

Föredragande i målet har varit föredraganden Michael Koch.



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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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 **prövningsutlåtande** om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättslämningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer

till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om **prövningstillstånd**,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

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.