

LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN

DOM
2009-08-03
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
13368-09
Rotel 552

KLAGANDE

All Remove Sweden AB, 556623-1212

Ombud:

Advokat Ulf Djurberg
Jur.kand. Fredrik Olsson
Setterwalls Advokatbyrå AB
Box 1050
101 39 Stockholm

MOTPART

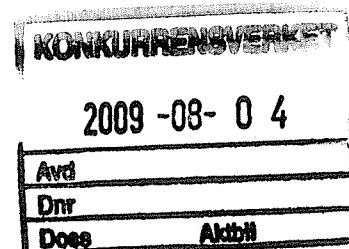
Österåkers kommun
184 86 Åkersberga

SAKEN

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

DOMSLUT

Länsrätten bifaller All Remove Sweden AB:s ansökan om ingripande enligt LOU och förordnar att Österåkers kommun upphandling benämnd "Klottersanering" referensnummer 2009-16 rättas på så sätt att en ny utvärdering av anbuden genomförs varvid anbudet från Länkarna Johannes-hov Service AB inte ska beaktas.



BAKGRUND

Österåkers kommun (kommunen) genomför en upphandling benämnd "Klottersanering" referensnummer 2009-16. Upphandlingen genomförs enligt reglerna om förenklat förfarande.

Kommunen har i tilldelningsbeslut avsänt den 16 juni 2009 meddelat att man antagit annan leverantör än All Remove Sweden AB (bolaget) att teckna avtal.

YRKANDEN M.M.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar i *första hand* att länsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas innan rättelse vidtagits på sätt att Länkarna Johanneshov Service AB:s anbud förkastas och att bolagets anbud antas, i *andra hand* att upphandlingen ska rättas så att Länkarna i Johanneshov Service AB anbud i upphandlingen förkastas och att utvärderingen görs om och i *tredje hand* att upphandlingen ska göras om. Till stöd för yrkandet anförs i huvudsak följande. Upphandlingen avser ramavtal för klottersanering med Österåkers kommun och dess bolag Roslagsvatten AB. Av tilldelningsbeslutet framgår att kommunen har ansett att Länkarna Johanneshov Service AB:s anbud uppfyller samtliga skall-krav och övriga förutsättningar angivna i förfrågningsunderlaget. Länkarna Johanneshov Service AB:s anbud innehåller emellertid flera allvarliga brister och uppfyller inte samtliga skall-krav. Av förfrågningsunderlaget framgår att pris *skall* anges som ett fast pris för en saneringsenhet. Ett kvadratmeterpris vid avrop av klotterskydd *skall* anges. Timpriset *skall* vara för arbete utfört på vardagar mellan 06:00 och 18:00, samt att pris *skall* anges i respektive cell i bilagt prisformulär. Länkarna Johanneshov Service AB har underlåtit att fylla i det till upphandlingen bilagda prisformuläret. Länkarna Johanneshov Service AB har istället i sitt anbud angett att de har ett timpris vardagar mellan 08:00 och 18:00 på 260 kr. Något timpris för arbete på vardagar

mellan 06:00 och 18:00, som utgör ett skall-krav enligt förfrågningsunderlaget har inte angetts. Genom att inte fylla i prisformuläret samt genom att offerera ett timpris avseende andra tider än de av kommunen efterfrågade uppfyller inte Länkarna Johanneshov Service AB:s anbud ovannämnda skall-krav. Det kan även ifrågasättas om Länkarna Johanneshov Service AB har en organisation som klarar uppdraget. I vart fall är inte den avgivna företagspresentationen tillräcklig för en sådan bedömning. Länkarna Johanneshov Service AB har heller inte angett/bifogat ett miljöprogram. De uppfyller därför inte heller dessa skall-krav. Kommunen borde därför ha förkastat Länkarna Johanneshov Service AB:s anbud och inte utvärderat det. Vidare har kommunen utvärderat anbudet på ett felaktigt sätt. Härigenom har bolaget lidit eller kommer att lida skada.

Kommunen anför bl.a. följande. Kommunen medger att skall-kravet avseende arbetstid 06:00 till 18:00 missats i anbudsutvärderingen vad gäller Länkarna Johanneshov Service AB. Kommunen anser i övrigt att upphandlingen utvärderats korrekt och att Länkarna Johanneshov Service AB anses uppfylla ställda krav. Kommunen medger att prisutvärderingsmodellen varit otydlig men att detta i sådana fall varit otydligt för alla anbudslämnare i denna upphandling och kommunen förordar därför att ska göras om för att uppfylla kraven i 1 kap. 9 § LOU.

Bolaget vidhåller sin ansökan.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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

Av 16 kap. 2 § LOU framgår följande. 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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Av handlingarna i målet framgår bl.a. följande.

- I kommunens förfrågningsunderlag anges under punkten 1.5. *Omfattning* bl.a. följande. Anbud *skall* lämnas på hela förfrågningsunderlaget. Endast kompletta anbud kommer att godtas.
- Under punkten 2.5. *Helt eller delat anbud* anges att anbud ska lämnas på hela anbudet. Anbudet *skall* utformas helt i enlighet med förfrågningsunderlaget. Inga reservationer eller sidoanbud kommer att accepteras.
- Under punkten 3.5. *Pris* anges att pris *skall* anges som ett fast pris för en saneringsenhet. Ett kvadratmeterpris vid avrop av klotterskydd *skall* anges. Timpriset *skall* vara för arbete utfört på vardagar mellan 06:00 och 18:00.

Länsrättens bedömning

Länsrättens prövning enligt LOU 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.

Den upphandlande myndigheten ska i förfrågningsunderlaget ange tydligt vilka krav som måste uppfyllas för att ett anbud ska kunna antas. Uppfyller ett anbud inte ett eller flera skall-krav ska anbudet förkastas. För det fall en upphandlande myndighet skulle ta upp ett anbud till prövning som inte uppfyller ett eller flera skall-krav skulle detta innebära en särbehandling av anbudsgivaren. Särbehandlingen innebär att den grundläggande principen om likabehandling inte följs.

Av utredningen i målet framgår, vilket kommunen även medger, att Länkarna Johanneshov Service AB inte uppfyller det i förfrågningsunderlaget uppställda skall-kravet om att pris ska anges som ett fast pris för en saneringsenhet avseende arbetstid 6:00 till 18:00. Kommunen har genom att pröva anbudet från Länkarna Johanneshov Service AB trots att det aktuella skall-kravet inte är uppfyllt brutit mot 1 kap. 9 § LOU. Anbudet skulle rätteligen ha förkastats. Då bolaget som sökande lider skada genom att Länkarna Johanneshov Service AB:s anbud felaktigt har utvärderats ska ansökan om överprövning bifallas och rättelse ske på så sätt att Länkarna Johanneshov Service AB:s anbud förkastas och en ny utvärdering genomförs.

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


Ann-Jeanette Eriksson
Rådman

Föredragande har varit Louise Wiker.



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 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.

