



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**
Förvaltningsrättsnotarien
T Kjellsson

DOM
2011-04-27
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
781-11 E

KLAGANDE

Swoosh Miljöföretaget i Umeå AB, 556777-6173
Thulegatan 4
903 26 Umeå

MOTPART

AB Övikshem, 556103-7606
Box 912
891 20 Örnsköldsvik

KONKURRENSVERKET	
2011-04-28	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen av spillvattenrörsrenovering (relining) för Ångermanlandsgatan 10 ska göras om.

Dok.Id 19341

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611 - 34 98 00

E-post:
forvaltningsratteniharnosand@dom.se

Telefax
0611 - 34 98 10

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-15:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

AB Övikshem (Övikshem), som genomför upphandling av spillvattenrörensreovering (relining) av samtliga avloppsrör och golvbrunnar gällande Ångermanlandsgatan 10, har i tilldelningsbeslut den 22 februari 2011 meddelat att avtal kommer att tecknas med Proline AB (Proline).

Swoosh AB (Swoosh) ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudet från den valda leverantören omvärderas och bolagets anbud antas som vinnande anbud. I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen ska göras om i sin helhet. Bolaget anför bl.a. följande till stöd för sin ansökan. Bolaget ifrågasätter Övikshems värdering av "erfarenhet av liknande arbeten". Det torde inte innebära att ett företags ålder eller livslängd ska vara avgörande för kompetensen. Det kan inte vara lagens syfte att minska möjligheten för yngre företag att kunna konkurrera på marknaden om företaget visar bl.a. goda referenser, kunskap och kvalitet i sina tidigare utförda uppdrag. Att förminska bolagets erfarenhet med så stor marginal i poängvärderingen kan inte motiveras med bolagets livslängd. Swoosh personal har arbetat med relining i fyra års tid. Bolagets erfarenhet får därmed anses vara jämställd med andra företag i branschen.

Övikshem bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Arbetet på Ångermanlandsgatan 10 kräver ett företag med lång erfarenhet av liknande arbeten då arbetet har en hög svårighetsgrad. Proline har 16 års erfarenhet av relining jämfört med Swoosh som har fyra års erfarenhet. Proline har till följd därav fått högre poäng vid värderingen då de bedöms ha längre erfarenhet av relining än Swoosh. Det är motiveringen till att Proline vid en sammantagen bedömning fått högre poäng än Swoosh i upphandlingen.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

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.

Av 16 kap. 5 § samma lag framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska 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 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar att förfrågningsunderlaget ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande enheten tillmäter betydelse vid upphandlingen (jfr RÅ 2002 ref. 50).

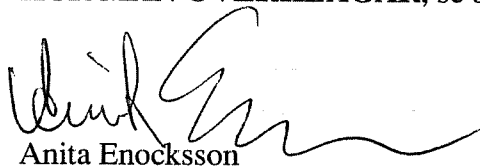
I det aktuella förfrågningsunderlaget har Övikshem visserligen angett vilka utvärderingskriterier som ska användas, att de beskrivningar anbudsgivaren lämnar i svarsbilagan ligger till grund för poängsättningen samt att kriterierna pris, referenser och erfarenhet av liknande arbeten kommer att poängsättas med 1-10 poäng. I förfrågningsunderlaget anges däremot inte några kriterier för vad som medför att en viss poängsättning. Poängsättningen ger utrymme för godtycke då det inte anges hur, med vilka objektiva kriterier, denna bedömning ska göras.

Bedömningen som ligger till grund för poängsättningen av utvärderingskriterierna grundar sig därmed inte på objektiva fastställda kriterier utan innehåller ett stort mått av subjektivitet och lämnar ett stort utrymme för godtycklighet. Anbudsgivarna har således saknat möjlighet att förutse vad som

kommer att tillmätas betydelse vid prövningen av anbudet. Förvaltningsrätten finner mot denna bakgrund att sådana vaga formuleringar medför att upphandlingen strider mot principerna om transparens och likabehandling som kommer till uttryck i 1 kap. 9 § LOU. Vid sådant förhållande och då de nämnda bristerna i upphandlingen har inneburit att Swoosh kan komma att lida skada föreligger skäl för ingripande enligt LOU.

Då det är fråga om brister i förfrågningsunderlaget kan rättelse inte ske. Upphandlingen ska därför göras om.

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


Anita Enocksson