



**LÄNSRÄTTEN
I DALARNAS LÄN**

Linda Sjö

DOM
2009-07-31
Meddelad i
Falun

Mål nr

1789-09 E

KONKURRENSVERKET	
2009-08-04	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

Relacom Construction AB, 556753-9464

Ombud: advokaten Ulf Djurberg och jur kand Caroline Falconer
Settervalls Advokatbyrå, Box 1050, 111 47 Stockholm

MOTPART

Leksandsbostäder AB, 556496-0572
Box 244, 793 25 Leksand

SAKEN

Offentlig upphandling

LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Länsrätten avslår Relacoms ansökan om överprövning.

Länsrättens interimistiska beslut upphör nu att gälla. Det innebär - om inte annat förordnas - att någon prövning av Relacoms ansökan om överprövning inte får ske efter den 10 augusti 2009 om ett upphandlingskontrakt föreligger.

Dok.Id 66346

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-484 00	023-484 80	måndag – fredag
S-791 21 Falun		E-post: lansrattenidalarna@dom.se		08:00-12:00 13:00-16:00

YRKANDEN M M

Leksandsbostäder AB upphandlar fastighetsnät genom ett förenklat förfarande. Leksandsbostäder Kringdata AB har tilldelats kontraktet medan Relacom Construction AB anbuds har rankats som nummer två.

Relacom begär överprövning och yrkar att länsrätten ska besluta att upphandlingen rättas. Rättelsen ska ske på så sätt att Kringdatas anbud förkastas, ny utvärdering genomförs och nytt tilldelningsbeslut meddelas varvid Relacom tilldelas avtalet.

Leksandsbostäder anser att Relacoms begäran ska avslås.

Länsrätten har interimistiskt bestämt att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

Relacom har till stöd för sin talan anfört i huvudsak följande.

Prisutvärderingen

Utvärderingen skulle enligt avsnitt 3.9.1. i förfrågningsunderlaget ske utifrån följande fyra kriterier med följande viktad maximala poängsättning. Totalpris – 55 poäng, teknisk kompetens och erfarenhet inom verksamhetsområdet, resurser, referenser samt leveransförmåga – 25 poäng, material/produktval – 10 poäng, miljöarbete/kvalitetssäkring – 10 poäng. Vad gällde kriteriet totalpris skulle poängen beräknas i förhållande till prisdifferensen mellan anbudsgivarna. Pris skulle enligt avsnitt 3.3 i förfrågningsunderlaget lämnas i enlighet med prisbilaga 3 och omfatta samtliga kostnader för material/arbetsmoment. Det framgår inte uttryckligen av förfrågningsunderlaget vad som avses med totalpris i utvärderingsmodellen. Dock framgår det av avsnitt 3.2 i förfrågningsunderlaget att upphandlingen avser en totalentreprenad som består i en grundentreprenad med förläggning/dragning av kanali-

sation samt fiberarbeten. Dessutom anges att möjlighet att utöka grundentreprenaden med sex olika i förfrågningsunderlaget specificerade optioner finns, att eventuella optioner kommer att beställas i samband med grundentreprenaden och att Leksandsbostäder inte garanterar någon volym. Av detta framgår att anbudsgivare inte kan vara säkra på att som leverantör även erhålla beställning avseende optionerna. Detta stärks ytterligare av att det vid ett möte med anbudsgivarna i februari 2009 klargjordes att Leksandsbostäder kunde anta flera leverantörer för optionerna. Detta leder till att det med totalpris i avsnitt 3.9.1 i förfrågningsunderlaget avses totalpriset för grundentreprenaden. Relacoms offererade pris för grundentreprenaden uppgår till 4 769 280 kr. Kringdatas offererade pris uppgår till 6 065 376 kr. Eftersom Relacom har offererat lägst totalpris ska Relacom erhålla 55 poäng avseende utvärderingskriteriet totalpris i utvärderingen. Relacom erhåller då 98 poäng och Kringdata 92 poäng i utvärderingen. Det är således uppenbart att Relacom har lämnat det mest fördelaktiga anbudet i upphandlingen.

Kringdatas anbud uppfyller inte samtliga ska-krav

Kringdata har varken visat eller ens påstått att företaget har ett väl dokumenterat system för kvalitetssäkring. Kringdata har inte bifogat något intyg avseende kvalitetsledningssystem eller någon komplett beskrivning av det egna kvalitetsledningssystemet till sitt anbud. Kringdata har inte heller bifogat en beskrivning av hur företaget säkerställer att utförandet och kvaliteten på slutprodukten verkligen blir god. Verksamhetspolicyn utgör inte en sådan beskrivning. Leksandsbostäder har således utvärderat och antagit Kringdatas anbud trots att anbudet inte uppfyller tre av de ska-krav som anges under punkt 3.12 i förfrågningsunderlaget angående kvalitetssäkring.

Leksandsbostäder har anfört i huvudsak följande om Relacoms invändningar.

Prisutvärderingen

Upphandlingen syftar till att få en enhetlig grundlösning i fastigheten som byggs på med olika alternativ (kallat optioner) i lägenheterna. Då valet av alternativ styrs av vilka priser som lämnas i anbuden, var det omöjligt att tydligare definiera exakt vilka alternativ som skulle väljas för olika fastigheter. Avsikten är, som framgår av förfrågningsunderlaget, att välja en leverantör för hela utbyggnaden. Då utbyggnaden är omfattande och till stora delar ska utföras under 2009 förbehöll sig Leksandsbostäder rätten att teckna avtal med mer än en leverantör för att säkerställa leveransen. Under punkten 3.2 i förfrågningsunderlaget redovisas att totalentreprenaden omfattar delmomenten grundentreprenad och ett antal optioner. Vid ett möte med anbudsgivarna den 25 februari 2009 informerades och diskuterades upplägget med grundentreprenad och optioner. Då grundentreprenaden inte är en komplett lösning, eftersom den inte kan användas till något om den inte kombineras med optioner, har det varit tydligt vad som avses med totalpris och att optioner också ingår i entreprenaden. Frågan om flera leverantörer vid mötet i februari 2009 handlade specifikt om elinstallation, eftersom detta kräver speciell behörighet vilket installatörer av fastighetsnät inte alltid har. För att säkerställa att anbuden utvärderades så rättvist som möjligt gjordes en prisjämförelse baserad på tre olika volymer samt en minimi- respektive maxlösning för respektive volym, dvs. sex alternativ. Utvärderingen av pris visar att Kringdata i fem av sex alternativ för utvärdering har ett lägre pris. Utvärderingsmodellen fanns klar innan anbudsutvärderingen och Relacom har tagit del av denna. Betygssättningen av totalpris är korrekt utförd och i enlighet med förfrågningsunderlaget och LOU.

Anbudet från Kringdata uppfyller krav på kvalitetsledning

I punkt 9.3.2 i anbudet från Kringdata anges att verksamhetsmanual finns. Delar av verksamhetsmanualen har bifogats i anbudspärm. Verksamhetsmanualen innehåller bl.a. kvalitetsledningssystem. Det antagna anbudet från Kringdata uppfyller således kravet avseende system för kvalitetssäkring. Kringdatas kvalitetsledningssystem håller dock inte samma höga nivå som Relacoms, vilket avspeglas i att Kringdata givits lägre betyg i detta utvärderingskriterium.

Relacom har tillagt följande.

Prisutvärderingen

Upphandlingens utvärderingsmodell vad avser pris framgår inte över huvudet taget av förfrågningsunderlaget. Relacom ställer sig frågande till vilka de sex alternativen för utvärdering av pris som Leksandsbostäder hänvisar till utgör. Huruvida grundentreprenaden utan optionerna utgör en färdig lösning eller inte är inte av någon betydelse vid utvärderingen.

Begäran om komplettering av Kringdatas anbud innebär särbehandling

Kringdata har inte gett in verksamhetsmanualen tillsammans med anbudet på anbudsdagen. Istället anger Kringdata att verksamhetsmanualen kan erhållas genom att kontakta Kringdata via e-post. Leksandsbostäder har uppenbarligen kontaktat bolaget efter anbudsöppningen och efter sista dag att lämna anbud och begärt att få ut verksamhetsmanualen. Genom att begära in denna komplettering har Leksandsbostäder särbehandlat Kringdatas anbud i upphandlingen. Leksandsbostäders begäran om komplettering av Kringdatas anbud har lett till att ett ska-krav har uppfyllts.

Leksandsbostäder har bestritt att det skett någon otillåten komplettering. Bolaget har anfört att den anbudspärm som Kringdata bifogat sitt anbud, och som innehåller delar av verksamhetsmanualen, kom in före sista anbudsdagen.

DOMSKÄL

Av 1 kap 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) framgår att upphandlande myndigheter ska 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.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot dessa grundläggande principer eller någon annan bestämmelse i lagen 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 (16 kap 2 § LOU).

Leksandsbostäder har under punkt 3.2 i förfrågningsunderlaget angett att upphandlingen avser en totalentreprenad som består av en grundentreprenad med förläggning/dragning av kanalisation samt fiberarbeten. Vidare anges att möjlighet att utöka grundentreprenaden med ett antal angivna optioner ska finnas. Eventuella optioner kommer att beställas i samband med grundentreprenaden. Slutligen anges att anbudsgivare ska lämna anbud på grundentreprenaden och listade optioner. Totalpriset får därmed anses omfatta både grundentreprenaden och optionerna.

Förfrågningsunderlagets priskriterier är enligt länsrättens mening utformade så att anbudsgivarna med ledning av dessa kunnat skapa sig en tillräckligt klar bild av möjligheterna att lämna ett konkurrenskraftigt anbud. Utredningen visar inte heller att det har förekommit några andra fel som kan hänföras till prisutvärderingen.

Det kan inte anses utrett i målet att Kringdata har särbehandlats på det sätt som Relacom har påstått. Vid sådant förhållande finns inte heller anledning att underkänna det bolagets anbud på den grunden att förfrågningsunderlagets krav angående kvalitetssäkring inte skulle vara uppfyllda.

Det som Relacom har anfört utgör således inte stöd för att Leksandsbostäders upphandling har genomförts i strid mot bestämmelserna i LOU. Det finns därför inte förutsättningar att ingripa mot upphandlingen på det sätt som bolaget har begärt.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1c). Länsrätten erinrar om den s k tiodagarsfristen i 16 kap 1 § tredje stycket 2 LOU.



Lennart Andersson



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

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 nå 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.