



SÖKANDE

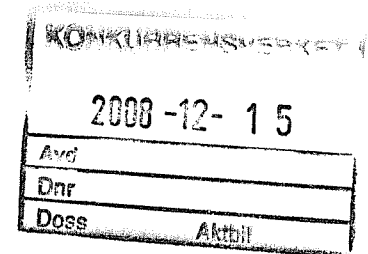
AB Oscar Hanson VVS, 556041-5480
Box 4073
300 04 Halmstad

MOTPART

Halmstads Fastighets AB, 556041-1786
Box 147
301 04 Halmstad

SAKEN

Överprövning enligt 16 kap. lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
LOU



Halmstads Fastighets AB (HFAB) har beslutat upphandla installation av frånluftsfläktar, dnr P 08 707. Upphandlingen har genomförts som förenklad upphandling enligt LOU. I tilldelningsbeslut den 16 oktober 2008 meddelade HFAB att man beslutat tilldela Bravida Sverige AB (Bravida) upphandlingskontraktet.

AB Oscar Hanson VVS (VVS-bolaget), en av anbudsgivarna, ansöker om överprövning och yrkar att länsrätten förordnar om rättelse bestående i att en ny anbudsutvärdering görs och att anbud, som efter länsrättens prövning bedöms orena, förkastas. VVS-bolaget yrkar i andra hand att upphandlingen görs om. VVS-bolaget säger i huvudsak följande. Av förfrågningsunderlaget framgår under kod AFB. 52 att det anbud med lägst anbudssumma kommer att antas. Av upplysningen till tilldelningsbeslutet framgår bland annat följande. Endast tre anbud har tagits upp till prövning, nämligen från Bravida, VVS-bolaget samt Independia Control. Endast VVS-bolaget har angivit ett rent anbud medan det noterats att reservationer funnits både från Independia Control och från Bravida. Bravidas reservation har prissatts till 91 500 kr och därefter har dess anbudssumma uppjusterats med det beloppet. Under rubrik Prissatta reservationer har noterats att det beträffande anbudsgivare nr 3, Independia Control, inte var aktuellt att komplettera efter-

Dok.Id 39761

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 131 301 04 Halmstad	Södra vägen 5	035-13 29 00 E-post: lansrattenihalland@dom.se	035-21 35 62	måndag – fredag 09:00-15:00

som det anbudet ansågs för dyrt. Ifrågavarande text ger onekligen intryck av att HFAB tillerkänt sig själva rätten att låta Bravida komplettera sitt anbud genom att efter anbudstidens utgång prissätta en i anbudet icke prissatt reservation. Ett sådant förfarande står dock i strid mot LOU. Av 9 kap. 8 § LOU framgår att komplettering av anbudsansökningar eller anbud endast kan ske under förutsättning att inte någon särbehandling eller konkurrensbegränsning därmed uppstår. I rättspraxis har klarlagts att den ifrågavarande regeln medför ett förbud mot att beakta för sent inkomna kompletteringar från en anbudsgivare eller överhuvudtaget att ersätta eller byta ut anbudet tidigare lämnade uppgifter eller att komma in med helt nya uppgifter. Vidare har det klarlagts i ett stort antal rättsfall att anbud som innehåller icke prissatta reservationer inte kan tas upp till prövning eftersom det dels rent praktiskt medför att någon nollställning och därav följande jämförelse mellan anbud inte kan göras, dels att det anses stå i strid mot likabehandlingsregeln i 1 kap. 9 § LOU (se bl. a. dom den 23 oktober 2007, mål nr 6020-07, Kammarrätten i Stockholm). Om Bravidas anbud hade förkastats, vilket rätteligen hade bort ske hade det medfört att VVS-bolaget tilldelats kontraktet. Genom gjord utvärdering har VVS-bolaget lidit skada.

HFAB anser att ansökan om överprövning ska avslås och säger i huvudsak följande. Tre anbudsgivare har lämnat anbud i aktuell upphandling. I förfrågningsunderlaget anges att värderingsgrunden för anbudsprövning är lägsta anbudspriset. VVS-bolaget hade inte den lägsta anbudssumman. Den anbudsgivare som hade lägsta anbudssumma hade reservationer. I förfrågningsunderlagets punkt AFB.31 anges att anbud med ej prissatta reservationer kan komma att förkastas. Villkoret, att anbudsinfördraren förbehåller sig rätten att förkasta sådana anbud vid tidsnöd eller om anbud innehåller otillåtna reservationer som skulle kunna leda till ett lägre anbudspris, strider inte mot LOU. I förevarande fall fanns endast tre anbud med stor anbudsspridning och tiden medgav HFAB att medge komplettering enligt 15 kap. 12 § andra stycket LOU. Anbudsgivaren med det lägsta anbudspriset hade

reservationer, men de var inte utformade så att anbudet kunde anses ofullständigt. En begäran om prissättning av reservationerna bedömdes enbart leda till ökning av anbudspriset. Begäran om kompletteringen kunde således ske utan risk för särbehandling. Särbehandling skulle föreligga om anbudsgivaren genom prissättning av reservationer kunde förändra anbudspriset till sin fördel, dvs. minska anbudspriset. Anbudsgivaren har inte heller ersatt anbudet eller bytt ut anbudet eller kommit in med nya uppgifter. Anbudsgivaren med lägsta anbudspriset hade tio reservationer. Av dessa tio bedömdes bara fem ha betydelse och eventuellt förenade med kostnader. Totalpriset för anbudskompletteringen blev 91 500 kr och motsvarar 0,16 procent av det ursprungliga anbudspriset. Priset på reservationerna är således en försumbar del av det totala anbudspriset. De reservationer som inte begärdes att bli prissatta bedömdes inte vara relevanta för ifrågavarande ventilationsarbete. Behov av brandsäker kabel och förläggning är inte aktuell då hela arbetet utförs i en och samma brandcell. Angiven anslutning av matning av frånluftsfläktar är helt acceptabelt. Vindarna är gångbara. Anslutning och abonnemangsavgifter är inte aktuella i en befintlig byggnad. Det finns rättsfall där icke prissatta reservationer inte har tillåtits att tagas upp till prövning. Det handlar om fall där sådana villkor har angivits gälla för upphandlingen. Något sådant villkor finns dock inte angivet i nu aktuell upphandling. Den av VVS-bolaget åberopade domen från Kammarrätten är således inte relevant i detta fall.

VVS-bolaget har i genmäle anfört. En komplettering enligt 9 kap. 8 § LOU kan inte, såsom HFAB synes göra gällande, avse prissättning av i anbudet icke-prissatta, och därmed otillåtna, reservationer som inhämtas efter anbudstidens utgång.

Länsrätten har i beslut den 24 oktober 2008 förordnat att upphandlingen inte får avslutas innan rätten förordnar annat i målet.

DOMSKÄL

Den i målet aktuella upphandlingen gäller byggentreprenad och dess värde understiger tröskelvärdet för byggentreprenader (5 150 000 EURO). För upphandlingen gäller då bestämmelserna i 15 kap. LOU – Upphandling som inte omfattas av direktivet –, men även 1 kap., 2 kap., 5 kap., 11 kap. 6 §, 13 kap. och 16 kap. samma lag.

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.

Enligt 16 kap. 1 § 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. – Enligt 16 kap. 2 § LOU ska rätten, 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, besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt 15 kap. 12 § andra stycket LOU får myndigheten begära att ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning.

HFAB har i sitt förfrågningsunderlag angett bl.a. följande krav och uppgifter.

AFB.31 Anbuds form och innehåll

Anbud avges enligt bifogat anbudsformulär.

Anbud med ej prissatt förbehåll och/eller reservation kan komma att förkastas.

Till anbud bifogas bilagor E1-E4 med innehåll enligt dessa Administrativa föreskrifter.

AFB.312 Sidoanbud

Anbudsgivare är oförhindrad att utöver huvudanbudet lämna anbud på alternativt utförande, sidoanbud, med egna preciserade förutsättningar. Anbud på alternativt utförande skall därvid specificeras och prissättas så att jämförelse lätt kan ske med huvudanbudet.

AFB.313 Kompletteringar till anbud

Anbudsgivare skall efter begäran ange vilka underentreprenörer som kommer att anlitas. Anbudsgivare skall vara beredd på att lämna dessa uppgifter fram till antagandet av entreprenör.

AFB.52 Värderingsgrunder vid prövning av anbud.

Det anbud med lägst anbudssumma kommer att antas.

Bravida har i sitt anbud under Förtydligande/reservationer angett tio reservationer. Det är ostridigt i målet att HFAB har begärt komplettering avseende lämnade reservationer.

Länsrätten gör följande bedömning.

HFAB har inte ställt upp något krav på att anbud inte får innehålla reservationer. Det förhållandet att Bravidas anbud innehöll reservationer utgör därmed inte grund för att förkasta det. HFAB har således förfarit korrekt genom att låta Bravida gå vidare till utvärderingsfasen.

HFAB ansåg att fem av de lämnade reservationerna hade betydelse och att de kunde vara förenade med kostnader. HFAB begärde därför in komplettering med prisuppgifter på dessa. Efterfrågad komplettering kunde inte innebära att avgivet anbudspris sänktes. Totalpriset för anbudskompletteringen utgjorde, rätt räknat, 1,6 procent av ursprungligt anbudspris och cirka 6,8 procent av skillnaden mellan Bravidas anbud och VVS-bolagets anbud. Aktuell begäran om komplettering kan inte anses stå i strid mot 15 kap. 12 § andra stycket LOU.

Med det ovan anförda följer att vad VVS-bolaget anfört inte utgör förut-

sättningar att förordna om åtgärd mot aktuell upphandling. VVS-bolagets ansökan ska därför avslås.

DOMSLUT

Länsrätten avslår AB Oscar Hanson VVS:s ansökan om åtgärder enligt lagen om offentlig upphandling.

Länsrätten upphäver sitt beslut den 24 oktober 2008 att upphandlingen inte får avslutas innan rätten förordnar annat i målet.

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


Silja Klint

/MF