



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM
2020-02-27
Meddelad i Malmö

Mål nr
11541-19

Sida 1 (6)

KLAGANDE

Gösta Ahlquist AB, 556060-3853

MOTPART

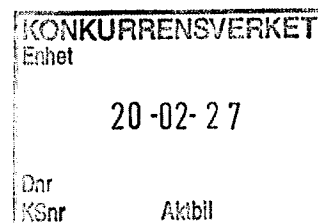
Nordvästra Skånes Vatten och Avlopp AB, 556765-3786

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna (LUF)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Gösta Ahlquist AB:s ansökan om ingripande enligt LUF.



Dok.Id 547232

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Nordvästra Skånes Vatten och Avlopp AB (NSVA) genomför upphandling av en byggtreprenad avseende VA-utbyggnad vatten- och spillvattenledningar Axelvold i Svalövs kommun. Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande. Av tilldelningsbeslut framgår att det har inkommit fyra anbud i upphandlingen och att AKEA har antagits som leverantör.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Gösta Ahlquist AB (GAAB) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så vis att NSVA ska genomföra en ny anbudsutvärdering varvid anbudet från GAAB ska beaktas. GAAB har därvid anfört i huvudsak följande.

I förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter finns under AFB.31 "Anbudets form och innehåll", föreskrivet vad anbudet ska innehålla. GAAB:s anbud uppfyller samtliga här ställda skall-krav. Även kraven ställda i AFB.52 "Prövning av anbudsgivares lämplighet", uppfylls av GAAB. I handling 11.6 "Teknisk beskrivning avloppsreningsverk Axelvold" finns de tekniska krav som upphandlaren ställer på reningsverket. GAAB har i sitt anbud inte reserverat sig från något av dessa krav utan är genom sitt anbud bundet att uppfylla dessa. Den underentreprenör som GAAB avser att anlita kommer därmed också att vara bunden av dessa krav. I tilldelningsbeslutet förkastas GAAB:s anbud med motiveringen att anbudet strider mot de krav som ställs i handling 11.6. Det finns inget i anbudet som styrker detta påstående. Krav uppställda i handling 11.6 är inte nämnda i anbudet. Vidare påstår upphandlaren att den biologiska reningen inte stämmer överens med det krav som ställs under rubriken "Reningsanläggning". Den biologiska reningen är inte nämnd i GAAB:s anbud.

GAAB avser att anlita Topas Vatten AB, vilket är ett företag som bygger reningsverk. Om den teknik som de tillämpar på sina reningsverk har egenskaper som skiljer sig från det som upphandlaren föreskriver så är det upphandlarens krav som gäller. GAAB:s anbud anger inget annat. Topas Vatten AB har kapacitet att leverera olika utformningar av reningsanläggningar med anpassningar till kundens specifikationer. GAAB har inte föreslagit en specifik produkt eller ett specifikt utförande. Efter att anbudet lämnats har kontakter förekommit mellan GAAB, NSVA och Topas Vatten AB för att få klarhet i huruvida reningsanläggningar som Topas Vatten AB har levererat till andra kommuner uppfyller ställda krav och, om inte, vilka anpassningar och förändringar som måste ske. Den tekniska beskrivningen av reningsanläggning är inte helt entydig. Den innehåller såväl funktionskrav som utförandekrav, vilket gör det nödvändigt att någon gång under entreprenadtiden föra en teknisk diskussion.

Norvästra Skånes Vatten och Avlopp AB (NSVA) anser att ansökan ska avslås och har därvid anfört bl.a. följande.

GAAB uppfyller inte samtliga obligatoriska krav i upphandlingen och har därför rätteligen förkastats. Bolaget har därmed inte lidit eller riskerat att lida skada, varför grund för ingripande enligt LUF saknas.

GAAB:s anbud utvärderades initialt som det med lägst pris vid anbudsprövningen och kallades till en anbudsgenombgång i beställarens lokaler. Av genomgången och efterföljande korrespondens framkom det att GAAB avsåg att använda reningsverket TOPAS Plus 100 och TOPAS Plus 400 vid genomförandet av kontraktet. Av de tekniska specifikationerna framgick att obligatoriskt krav avseende biobäddar i upphandlingsdokumentens handling 11.6 "Teknisk beskrivning Avloppsreningsverk Axelvold" inte uppfylldes.

NSVA måste beakta hela leverantörens anbud, inklusive information som framkommer vid en anbudsgenomgång, vid bedömningen om anbudet uppfyller de krav, villkor och kriterier som anges i upphandlingsdokumenten. Om en anbudsgivare i sitt anbud anger eller bekräftar att man uppfyller ett obligatoriskt krav, men det sedan vid anbudsgenomgång framgår att kravet inte är uppfyllt, kan anbudet inte anses uppfylla kravet. Av de tekniska specifikationerna framgår tydligt att obligatoriskt krav avseende biobäddar inte uppfylls. Därmed ska GAAB:s anbud förkastas.

Utöver de tekniska specifikationerna över de reningsverk som GAAB avsåg att använda översändes ett följebrev där GAAB även har beskrivit den offererade anläggningen. Av beskrivningen framgår det att obligatoriskt krav avseende biobäddar inte uppfylls. Av följebrevet framgår att ”Biologisk rening sker i dubbla processtankar”, vilket inte uppfyller kravet om biobädd i minst två steg. Därmed är det uppenbart att GAAB inte uppfyller samtliga obligatoriska krav, varför GAAB:s anbud ska förkastas.

GAAB försöker nu hävda att det inte har haft för avsikt att offerera TOPAS Plus 100 eller TOPAS Plus 400. Detta kan inte annat än uppfattas som en efterhandskonstruktion då GAAB uppenbarligen har offererat dessa reningsverk, vilket har framkommit under anbudspresentationen där teknisk beskrivning för offererat reningsverk skulle beskrivas och i efterföljande korrespondens.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Upphandlande enheter ska enligt 4 kap. 1 § LUF behandla alla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Enligt 20 kap. 4 och 6 §§ LUF kan förvaltningsrätten pröva om en upphandlande enhet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som har lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Utgångspunkter för bedömningen

I en upphandling utgör förfrågningsunderlaget en central del av förfarandet. En förutsättning för att underlaget ska kunna fylla sin konkurrensuppsökande funktion är att potentiella leverantörer kan vara säkra på att de obligatoriska krav som ställs i underlaget upprätthålls under hela förfarandet. När en upphandlande myndighet har kommit fram till att en viss uppgift eller ett visst bevis måste finnas i anbudet och därför ställt ett obligatoriskt krav ska potentiella leverantörer kunna utgå ifrån att kravet är så viktigt att den som anser sig inte kunna eller inte vilja uppfylla kravet avstår från att lämna anbud (jfr HFD 2016 ref 37 I och II).

Frågan om det finns skäl för ingripande

Av upphandlingsdokumentens handling 11.6 ”Teknisk beskrivning Avloppsreningsverk Axelvold” framgår bl.a. att biologisk rening ska ske i biobädd i minst två steg.

GAAB har under anbudsgenomgång uppgett att det kommer att använda reningsverken TOPAS Plus 100 samt TOPAS Plus 400. Av den tekniska beskrivningen över reningsverken TOPAS Plus 100 och TOPAS Plus 400 framgår att biologisk rening sker genom utjämningstank, processtank och slamlager för bearbetat överskottsslam. Det har även bekräftats i foljebrev till NSVA efter anbudsgenomgång att biologisk rening sker i dubbla processtankar i de offererade reningsverken. Denna information måste därmed anses vara en del av GAAB:s anbud som NSVA har tagit i beaktande vid anbudutvärderingen.

Mot bakgrund av det som framgår av GAAB:s anbud bedömer förvaltningsrätten att den biologiska reningsmetoden i de av GAAB offererade reningsverken inte uppfyller kravet på biologisk rening i förfrågningsunderlaget. Annat har således inte framkommit i målet än att GAAB inte har uppfyllt alla obligatoriska krav i upphandlingen och därmed rätteligen har förkastats. Något skäl för ingripande enligt LUF finns därför inte, varför GAAB:s ansökan härom ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Henrik Hedberg
Rådman

Astrid Lindeskog har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.