



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Enhet 2
S. Hemström
föredragande

DOM
2012-11-01
Meddelad i
Falun

Mål nr
2500-12

SÖKANDE

██████████ med enskild firma M. Furuskogs Åkeri, ██████████
██████████
██████████

MOTPART

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg, 222000-2311
826 80 Söderhamn

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2012-11-02	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 68177

Postadress
Box 45
S-791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

Telefon
023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se

Telefax
023-383 00 80

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-12:00
13:00-16:00

BAKGRUND

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg (Inköp Gävleborg) genomför genom öppet förfarande enligt 4 kap. LOU en upphandling benämnd "Slamtömning Hudiksvalls kommun" (ärendebeteckning 3700).

I avsnitt 2, Allmänna bestämmelser för entreprenad, i förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

208 Undanröjande av hinder – utebliven slamtömning

Kan inte entreprenören ta sig fram till tömningsplatsen skall förhållandet rapporteras till abonnenten samt till beställaren utan dröjsmål.

Om tömning av slambrunn ej är möjlig på grund av hinder åligger det entreprenören att kontakta abonnenten. Ändrade tömningsförhållanden skall anmälas till beställaren.

Utebliven slamtömning genom underlåtelse från entreprenörens sida skall utan extra ersättning åtgärdas senast påföljande dag.

Vid utebliven slamtömning på grund av ogynnsamma väderleksförhållanden skall slamtömning ske utan extra ersättning så snart detta är möjligt.

Om tömning ej kan utföras på grund av hinder orsakade av abonnenten har entreprenören rätt att debitera bomkörningsavgift.

Tre leverantörer, bl.a. [REDACTED] med enskild firma M. Furuskogs Åkeri ([REDACTED]), lämnade anbud i upphandlingen. I avsnitt 5, Allmänna bestämmelser för entreprenad, i anbudsformuläret angav [REDACTED] att samtliga skall-krav och villkor godkännes och uppfylles med följande kommentar. När kunden aviseras tömning inom två veckor åligger det kunden att se till att vägen är farbar oberoende av väderlek, annars debiteras kunden bomkörning.

Sedan Inköp Gävleborg bett [REDACTED] förtydliga innebörden av detta uppgav han bl.a. följande. "Vid utebliven slamtömning på grund av ogynnsamma väderleksförhållanden skall slamtömning ske utan extra ersättning så snart detta är möjligt" accepteras. Vad förbehållet avser är att extra ersättning ska utgå t.ex. efter ett kraftigt snöfall då kunden inte har plogat eller halkbekämpat, vilket omöjliggör tömning.

Genom tilldelningsbeslut den 5 juni 2012 antogs Sten Olofssons Åkeri AB som leverantör. [REDACTED] anbud förkastades vid anbudsprövningen med i huvudsak följande motivering. Ett förbehåll har angetts avseende avsnitt 2, Allmänna bestämmelser för entreprenad, i förfrågningsunderlaget. Anbudet bedöms därför inte uppfylla samtliga skall-krav.

YRKANDE M.M.

[REDACTED] ansöker om överprövning av upphandlingen. Till stöd för sin ansökan åberopar han Renhållningsordningen i Hudiksvalls kommun samt anför bl.a. följande. Hans anbud förkastades på grund av hans kommentar till punkten 208 i förfrågningsunderlaget, trots att han både i anbudet och i kommentaren skrev att han accepterade skall-kravet. Med sin kommentar avsåg han situationer efter den ogynnsamma väderleken då kunden har underlåtit att snöröja, halkbekämpa etc. Exempelvis kan ett träd som blåst ner en månad tidigare ligga kvar när tömning ska ske. Kunden blir aviserad att tömning kommer att ske inom en tvåveckorsperiod. Hindret borde då vara undanröjt av kunden såvida denne inte meddelar beställaren om att vägen inte är framkomlig. Om kunden avbokar en tömning på grund av hinder som denne inte har undanröjt, utgår inte extradebitering. Ur arbetsmiljösynpunkt och med stöd av renhållningsordningen tolkar han det som om kunden har ett ansvar att se till att vägen är framkomlig till tömningsplatsen.

Inköp Gävleborg bestrider bifall till ansökan och anför till stöd för sin inställning bl.a. följande. Inköp Gävleborgs tolkning av [REDACTED] anbud är att skall-kravet inte uppfylles vad avser följande lydelse i förfrågningsunderlaget ”... på grund av ogynnsamma väderleksförhållanden skall slamtömning ske utan extra ersättning ...”, eftersom [REDACTED] kommentar lyder ”... oberoende av väderlek, annars debiteras kunden för bomkörning.” Debitering för bomkörning får endast ske när abonnenten har orsakat hinder som omöjliggör genomförande av uppdraget.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan (RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad [REDACTED] [REDACTED] anfört och åberopat visats att Inköp Gävleborg brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Om så är fallet, har förvaltningsrätten även att pröva om detta medfört att [REDACTED] [REDACTED] lidit eller kan komma att lida skada i följd varav det föreligger grund för ingripande enligt LOU. (16 kap. 6 § LOU).

De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (1 kap. 9 § LOU).

Ytterligare en huvudprincip enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets skall-krav som regel inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna utvärdera anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra eller frånfalla uppställda skall-krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot likabehandlingsprincipen och principen om öppenhet och förutsägbarhet.

Förvaltningsrätten konstaterar att [REDACTED] i lämnat anbud visserligen angett att samtliga skall-krav och villkor i de allmänna bestämmelserna för entreprenaden som ställts upp i förfrågningsunderlaget godkänns och uppfylls. Som redogjorts för i det föregående inbegriper det skallkraven i punkten 208 i förfrågningsunderlaget, bl.a. att, vid utebliven slamtömning på grund av ogynnsamma väderleksförhållanden, slamtömning skall ske utan extra ersättning så snart detta är möjligt samt att entreprenören har rätt att debitera för bomkörningsavgift om tömning inte kan utföras på grund av hinder orsakade av abonnenten. [REDACTED] har emel-

lertid i kommentar i anslutning därtill uppgett att det, när kunden aviseras tömning inom två veckor, åligger kunden att se till att vägen är farbar oberoende av väderlek och att kunden annars debiteras för bomkörning. Någon sådan tolkning kan enligt förvaltningsrättens mening inte läsas in i de skall-krav som ställts upp. Vidare har [REDACTED] i förtydligande av anbudet ytterligare utvecklat sin ståndpunkt och därvid bekräftat att det rör sig om ett förbehåll. Sammantaget får [REDACTED] härigenom anses ha gett uttryck för ett förbehåll med otillåten reservation från ifrågavarande skall-krav. Vid sådant förhållande innebär vad [REDACTED] anfört och åberopat inte att det visats att Inköp Gävleborg, när myndigheten förkastat hans anbud på angiven grund, brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Till detta kommer att [REDACTED] inte ens påstått att han anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada till följd av att Inköp Gävleborg förkastat hans anbud. Eftersom skäl för ingripande enligt LOU därmed saknas, ska ansökan avslås.

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



Elin Ruthström

förvaltningsrättsfiskal