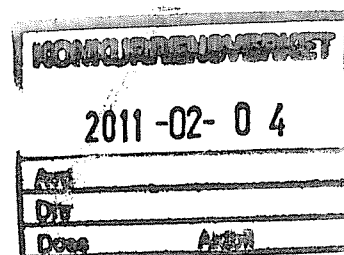




FÖRVALTNINGSRÄTTEN DOM
I MALMÖ 2011-02-04
 Avdelning 1 Meddelad i
 Maria Persson Malmö

Mål nr
 15882-10 E



SÖKANDE

Toab Miljö AB, 556459-6640
 Sven Källfelts gata 204
 426 71 Västra Frölunda

Ombud: Advokat Per Söderkvist
 Advokatbyrån Eriksson & Bengtsson AB
 Åsbogatan 8, 3 tr
 503 36 Borås

MOTPART

Hörby kommun
 242 80 Hörby

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling, LOU

DOMSLUT

Hörby kommuns upphandling av offentliga toaletter får inte avslutas förrän rättelse vidtagits genom en ny utvärdering där Danfo AB:s anbud inte får beaktas.

Dok.Id 48299

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 4522	Kalendegatan 6	040-35 35 00	040-97 24 90	måndag – fredag
203 20 Malmö		E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se		08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Hörby kommun genomför en upphandling enligt LOU med förenklat förfarande av offentliga toaletter. Enligt tilldelningsbeslut den 10 december 2010 har Danfo AB (Danfo) tilldelats kontraktet.

Toab Miljö AB (Toab) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att den ska rättas på så sätt att Danfos anbud utesluts från utvärderingen och att Toab utses till avtalsslutande part. I andra hand yrkar Toab att upphandlingen, så vitt avser utvärderingen, ska göras om.

Hörby kommun motsätter sig bifall till ansökan.

DOMSKÄL

Bestämmelser m.m.

Enligt 16 kap. 1 och 5 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

Förfrågningsunderlaget i relevanta delar

I det aktuella förfrågningsunderlagets kravspecifikation anges bland annat att toalettbyggnaden ska vara *prefabricerad av betong* för placering på betongfundament eller liknande.

I förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter anges under rubriken "kvalificeringsfas" att den fasen omfattar prövning av om anbudet uppfyller ställda skall-krav. Vidare anges att anbud som uppfyllt kvalificeringsfasen tas upp till utvärdering.

Toabs argumentation

I kravspecifikationen anges att toalettbyggnaden ska vara prefabricerad av betong. En byggnad av prefabricerad betong har helgjutna betongväggar. Den toalettbyggnad som Danfo har offererat har väggar bestående av zinkplåt och polyuretanskum med en utvändig beklädnad av tunnare betongplattor. Det är således inte fråga om prefabricerade betongväggar. En helgjuten betongvägg är en dyrare konstruktion som dock har den fördelen att den är helt stum och därmed mycket motståndskraftig mot skadegörelse. Danfos toalettbyggnad uppfyller inte kravspecifikationen.

Toab har utöver detta synpunkter på att även andra delar av Danfos anbud är sådana att de inte uppfyller ställda skall-krav.

Kommunens argumentation

Danfo har offererat en toalett som enligt anbudet är konstruerat av prefabricerad betong. Vid begäran om förtydligande har Danfo den 22 december 2010 uppgett att den yttre delen av väggkonstruktionen för offererad toalettbyggnad kommer att utgöras av prefabricerad betong och den inre delen

kommer att utgöras av zinkplåt på polyuretanskum. Denna väggkonstruktion avviker både från vad Danfo angivit i sitt anbud och från kravspecifikationen i förfrågningsunderlaget. Kommunen förutsätter att Danfo kommer att stå fast vid vad de angivit i sitt anbud.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att rätten, i fråga om åtgärder, endast kan besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först efter rättelse. Förvaltningsrätten har således inte möjlighet att i det enskilda fallet förordna om vilken anbudsgivare som ska tilldelas kontrakt.


Frågan i målet är om Danfos anbud uppfyller samtliga skall-krav. Ett sådant krav är att toalettbyggnaden ska vara prefabricerad av betong. Danfo har i förtydligande till kommunen uppgett att den yttre delen av väggkonstruktionen kommer att utgöras av prefabricerad betong medan den inre delen kommer att utgöras av zinkplåt på polyuretanskum. Kommunen har härefter kommit fram till att väggkonstruktionen avviker både från vad Danfo angivit i sitt anbud och från förfrågningsunderlaget. Enligt förvaltningsrätten uppfyller således inte Danfo det ställda skall-kravet.

Vid tidpunkten för utvärderingen var det inte känt för kommunen att Danfo inte uppfyllde kravet. Någon direkt skyldighet för en upphandlande myndighet att närmare kontrollera uppgifter i ett anbud om att ett krav är uppfyllt finns inte, om omständigheterna i det enskilda fallet inte ger anledning att ifrågasätta riktigheten. Samtidigt får den upphandlande myndigheten, i enlighet med likabehandlingsprincipen, inte efterge eller bortse från de skall-krav som uppställts i förfrågningsunderlaget. Kammarrätten i Göteborg har i en dom den 18 december 2009 (mål nr 4904-09) funnit att detta gäller även om uppgifterna om brister blivit kända först i samband med överprövningsprocessen. Mot denna bakgrund ska de uppgifter som nu

kommit fram om att Danfos anbud inte uppfyller samtliga skall-krav beaktas. Upphandlingen ska därför rättas på så sätt att en ny utvärdering ska genomföras utan att kommunen beaktar anbudet från Danfo.

Med denna utgång saknas anledning för förvaltningsrätten att pröva om Danfos anbud eventuellt haft brister även beträffande andra skall-krav.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1b LOU)



Peder Liljeqvist



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.**

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **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 ska 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 förvaltningsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens 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 ska innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.

DV 3109/1B LOU