



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2016-01-28
Meddelad i
Linköping

Mål nr
8066-15

SÖKANDE

Kylanläggningar Norrköping AB, 556488-6603
Rälskatan 3
602 23 Norrköping

MOTPARTER

1. Framtidsbruket AB, 556992-5711
c/o Flens kommun
Sveavägen 1
642 81 Flen

2. Hurre Sweden AB, 556102-4349
Box 3044
720 03 Västerås

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2016-01-28	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att Framtidsbrukets upphandling "Entreprenad Kökskyla Jürss UPPH 2015-38" ska rättas på så sätt att en ny anbudsutvärdering ska göras, vid vilken anbudet från Hurre Sweden AB inte ska beaktas.

Dok.Id 234336

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00

E-post:
forvaltningsratten@linkoping.dom.se
www.forvaltningsratten@linkoping.dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Framtidsbruket AB (Framtidsbruket) genomför en upphandling benämnd ”Entreprenad Kökskyla Jürss UPPH 2015-38”. Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande och tilldelning av kontrakt sker till det anbud som har lägst pris. Av tilldelningsbeslut den 19 november 2015 framgår att Kylanläggningar Norrköping AB (Kylanläggningar) inte tilldelats kontraktet då det funnits ett förmånligare anbud från en annan anbudsgivare. Av utvärderingsprotokollet framgår att Huurre Sweden AB (Huurre) lämnande lägst anbudspris och att Kylanläggningar lämnande näst lägst anbudspris.

Kylanläggningar ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att det vinnande anbudet ska förkastas då det inte uppfyller vissa ska-krav.

Framtidsbruket medger att utvärderingen har brustit och begär att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om.

Huurre motsätter sig bifall till ansökan.

VAD PARTERNA ANFÖRT

Kylanläggningar

Huurres anbud uppfyller inte ställda ska-krav med avseende på tekniskt utförande. Anbudets utformning uppfyller inte heller förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter, punkten AFB.31. Den antagna tekniska lösningen avviker från ställt krav på kylkompressoraggregat med dubbla kompressorer med avseende bl.a. på haverisäkerhet. Det har därmed gjorts ett väsentligt avsteg från förfrågningsunderlaget. Om Framtidsbruket anser att det är godtagbart borde övriga anbudslämnare ha getts tillfälle att lämna anbud på likvärdigt utförande. I Huurres anbud saknas även det som anges i för-

frågningsunderlaget under rubriken ”tekniska uppgifter i anbud”. Huurres anbud skulle således ha förkastats på grund av att ska-kraven inte är uppfyllda.

Kylanläggningar har gett in Huurres anbudshandlingar. Kylanläggningar har även gett in förfrågningsunderlaget med tillhörande administrativa föreskrifter avseende upphandlingen, vari följande delar har pekats ut.

Punkt AFB.31

I anbud ska anges:

1. Anbudssumman
- 1.1 optioner enligt AFD.1 ska vara prissatta
- 1.2 timkostnad för äta arbeten enligt AFD.23 ska anges, per yrkesgrupp
2. att hänsyn tagits till eventuella tillägsskrivelser med nr och datum
3. entreprenörens ombud för entreprenaden
4. vem som besvarar förfrågningar angående anbudet
5. att anbudsgivaren har kvalitetssystem
6. att anbudsgivaren har miljösystem

Avsnitt 5

Tekniska uppgifter i anbud

- Fabrikat, typ och storlek, kyleffekt, elkraftsbehov, förångnings- och kondenserings-temperatur samt tryckfall i kondensor vid dimensionerade förhållanden enligt PAK.5211.

Avsnitt 55

Kompressoraggregat:

Kylkompressoraggregat har två stycken parallellkopplade kompressorer som kapacitetsreglering och haverisäkerhet

Punkt PJC.2221

Fläktförångare i kyl- och frysrum

Köldmedium R134a

Fabrikat och typ Alfa Laval, Optigo CS eller likvärdigt

Förångningstemperatur -10°C

Elavfrostning i lamellbatteri och droppfat

Kondensledningar av vit plast

Framtidsbruket

I upphandlingen inkom anbud från fem anbudsgivare, däribland Kylanläggningar och den vinnande anbudsgivaren Hurre. Hurrens anbud kom att antas i upphandlingen, trots att det inte uppfyllde samtliga ska-krav. Kylanläggningars anbud uppfyller emellertid inte heller samtliga ska-krav. Fram-

tidsbruket har vid en förnyad genomgång av inkomna anbud kunnat konstatera att inte något av de inkomna anbuden uppfyller ska-kraven avseende tekniska uppgifter för offererad kylutrustning. Framtidsbruket borde därför rätteligen ha förkastat samtliga anbud och avbrutit upphandlingen.

De ska-brister som föreligger avseende Huurres anbud hänför sig till de krav på anbudsgivarens lämplighet som ställs i upphandlingen. Enligt förfrågningsunderlaget (administrativa föreskifter, AFB.52) ska anbudsgivare styrka med relevant dokumentation, relevanta referenser och cv:n att arbetschef och platschef eller motsvarande ska ha minst tre års yrkeserfarenhet i rollen. Huurre har inte inkommit med cv:n eller på annat sätt styrkt att sådan yrkeserfarenhet funnits. Huurres anbud borde därför rätteligen ha förkastats.

De ska-brister som föreligger avseende Kylanläggningars anbud hänför sig till de tekniska kraven som ställts på den upphandlande kylutrustningen. I förfrågningsunderlaget föreskrivs under rubriken ”tekniska uppgifter i anbud” att uppgift om fabrikat, typ och storlek, kyleffekt, elkraftsbehov, förångnings- och kondenseringstemperatur samt tryckfall i kondensor vid dimensionerade förhållanden enligt PAK.5211. I Kylanläggningars anbud saknas tekniska uppgifter avseende elkraftsbehov, förångnings- och kondenseringstemperatur samt tryckfall i kondensor. Kylanläggningar har i sitt anbud specificerat vilka huvudkomponenter som ingår i anbudet och erbjuder två stycken vätskekylda kylkompressoraggregat. För kompressoraggregaten saknas dock uppgift om elkraftsbehov, förångnings- och kondenseringstemperatur samt tryckfall i kondensor. Anbudet uppfyller därmed inte alla ska-krav i upphandlingen.

Huurre

Anbudet motsvarar kraven som ställts i förfrågningsunderlaget. Avsteg från handlingen är redovisade i anbudet.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Kylanläggningar har gjort gällande att Huurres anbud borde ha förkastats eftersom det inte uppfyller vissa utpekade delar av förfrågningsunderlaget och tillhörande administrativa föreskrifter. Framtidsbruket har medgett att Huurres anbud har sådana brister att det borde förkastats. Framtidsbruket har vidare gjort gällande att Kylanläggningar inte har angett efterfrågade tekniska uppgifter och att även övriga anbud som inkommit brister i detta avseende samt att detta borde medföra att rätten beslutar om att upphandlingen ska göras om. Förvaltningsrätten ska härmed först fastställa ramen för prövningen.

Det som ska avgöras i ett upphandlingsmål är om det till följd av sökandens talan finns skäl för ingripande enligt LOU. Detta innebär att endast invändningar som ansluter till sökandens talan ligger inom ramen för processen. Såväl en vinnande leverantörs som den upphandlande myndighetens invändningar ska därmed beaktas i den del de utgör bemötande av den sökande leverantörens talan. För att så ska vara fallet bör invändningarna avse de sakförhållanden som sökandens talan rör (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande HFD 2013 ref. 5 och Kammarrätten i Göteborgs avgörande den 6 oktober 2015 i mål nr 1641-15).

Såsom anförts ovan har Framtidsbruket anført att Kylanläggningar och övriga anbudsgivare inte har angett vissa tekniska uppgifter i sina anbud. Enligt förvaltningsrättens mening kan dock detta inte anses vara en invändning som ansluter till Kylanläggningars talan gällande brister i Huurres anbud. Det är istället att betrakta som omständigheter till stöd för Framtidsbrukets begäran om att upphandlingen borde göras om. Förvaltningsrätten bedömer därför att vad Framtidsbruket anført i denna del inte kan prövas i målet.

Frågan förvaltningsrätten därmed har att ta ställning till är om det utifrån vad som anförs i målet är visat att Huurres anbud har sådana brister att Framtidsbruket borde ha förkastat det. Vid denna bedömning är inte rätten bunden av vad Framtidsbruket har anfört utan har att göra en självständig prövning av om Framtidsbruket har brutit mot någon av de grundläggande principerna för offentlig upphandling i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och om detta i så fall har medfört att Kylanläggningar har lidit eller kan komma att lida skada (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom den 4 juni 2013 i mål nr 3998-12).

Kylanläggningar har bl.a. gjort gällande att Huurres anbud inte uppfyller kraven enligt punkten AFB.31 i de administrativa föreskrifterna och har till stöd för detta gett in Huurres anbud. Av punkten AFB.31 framgår att anbudet ska innehålla uppgift om anbudssumman, prissättning av optioner enligt AFD.1, timkostnad per yrkesgrupp för äta arbeten enligt AFD.23, att hänsyn tagits till eventuella tilläggskrivelser med nr och datum, entreprenörens ombud för entreprenaden, vem som besvarar förfrågningar angående anbudet, att anbudsgivaren har kvalitetssystem och att anbudsgivaren har miljösystem. Utifrån ordalydelsen finner förvaltningsrätten att det är fråga om obligatoriska krav. Av Huurres anbudshandling kan det inte utläsas någon av uppgifterna nämnda i AFB.31, utöver total anbudssumma. Huurres anbud uppfyller således inte alla obligatoriska krav vad gäller anbudets innehåll och det borde därför ha förkastats. Vad Hurre anfört leder inte till någon annan bedömning. I och med detta ställningstagande saknar förvaltningsrätten anledning att pröva de anförda ytterligare bristerna i Huurres anbud.

Framtidsbruket har genom att utvärdera Huurres anbud trots att det inte uppfyller samtliga obligatoriska krav brutit mot likabehandlingsprincipen i 1 kap. 9 § LOU. Kylanläggningar, som vid utvärderingen hamnat på andra plats, har till följd av detta riskerat att lida skada och det finns därmed grund för ingripande med stöd av 16 kap. 6 § LOU.

Med anledning av att konstaterad brist är hänförlig till anbudsutvärderingen och inte det konkurrensuppsökande skedet saknas det skäl för förvaltningsrätten att förordna att upphandlingen ska göras om. Den ska istället rättas på så sätt att en ny anbudsutvärdering genomförs vid vilken Huurres anbud inte beaktas. Det är vid denna nya utvärdering upp till Framtidsbruket att bedöma om övriga anbudsgivare uppfyller uppställda krav och att vidta erforderliga åtgärder.

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

Elin Tollin

Föredragande har varit Sofie Lindholm.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.