

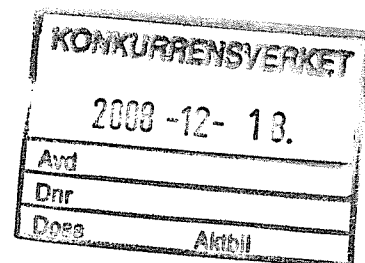


LÄNSRÄTTEN I
VÄSTERNORRLANDS LÄN

Föredraganden G Lavås

DOM
2008-12-17
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
2636-08 E



SÖKANDE

Nordsanering Sundsvall AB, 556533-2292
Östermovägen 35
854 62 Sundsvall

MOTPART

Sundsvalls kommun
851 85 Sundsvall

SAKEN

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

Sundsvalls kommun, som genomför upphandling avseende saneringsarbeten, dnr UH-08-51, har i tilldelningsbeslut den 1 december 2008 meddelat att avtal kommer att tecknas med Sjöleås Sanering & Kemikonsult AB, Totalsanering i Sverige AB, Ocab i Sundsvall AB och Total Klottersanering AB. Upphandlingen genomförs genom öppet förfarande.

Nordsanering Sundsvall AB (bolaget) ansöker om överprövning enligt LOU, yrkar att länsrätten beslutar att upphandlingen inte skall fullgöras utan att rättelse vidtagits innebärande att bolagets anbud skall antas, och anför bl.a. följande. Bolaget har under minst tio år skött saneringsarbeten åt Sundsvalls kommun och detta har skett till kommunens belåtenhet. Sundsvalls kommun har framfört att bolaget inte kan göra avrapportering enligt programmet DeDu. Kommunen har därvid inte beaktat att bolaget under kommentarer faktiskt upplyst om att bolagets datasystem var under uppdatering och att bolaget därefter var redo att ta emot arbetsorder via datorer på det sätt kommunen önskar. Bolaget har vidare – före dagen för beslutet om upphandlingen – rapporterat till kommunens upphandlare Henrik Lundgren att datasystemet blivit uppdaterat på önskat sätt och att det ifyllda krysset skall uppfattas som ett kryss i rutan för ”ja”. Bolaget uppfyllde således före dagen för beslutet om upphandlingen även samtliga datamässiga krav som

Dok.Id 48089

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 314 871 27 Härnösand	Backgränd 9	0611-34 98 00 E-post: lansrattenivasternorrland@dom.se	0611-34 98 10	måndag – fredag 09:00-12:00 13:00-15:00

den upphandlande enheten ställde. Som en direkt följd av att den upphandlande enheten inte har antagit bolagets anbud riskerar bolaget att lida skada.

Sundsvalls kommun bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Bolagets anbud uppfyllde inte de kvalifikationskrav som ställdes i upphandlingen och bolagets anbud gick således inte vidare till utvärderingsfasen. Det kvalifikationskrav som härvid åsyftas är ett s.k. skall-krav, bestående av att leverantören skall arbeta i ett datoriserat system för hantering av arbetsorder. I till förfrågningsunderlaget hörande allmänna föreskrifter anges bl.a. i punkt AFD.241 att Sundsvalls kommun arbetar med ett datoriserat system för hantering av arbetsorder. Beställningar från kommunen kommer att ske via detta system. Leverantören **skall** arbeta i systemet och hantera arbetsorder genom systemet. I en till förfrågningsunderlaget bifogad svarsbilaga har ställts vissa frågor för bedömningen av om leverantören uppfyller kvalificeringen, punkt 3.0. En av dessa frågor hänvisar direkt till förfrågningsunderlagets ovan nämnda punkt AFD.241. Kommunen har angett att frågan skall besvaras med ja eller nej. Vidare har angetts att den som inte besvarar frågorna eller inte uppfyller samtliga krav kommer att diskvalificeras. Bolaget har uppgett att man inte kommer att arbeta i det av kommunen angivna datoriserade systemet. Såsom förtydligande till bolagets svar har angetts följande ”Företaget håller på att uppdatera datasystem under avtalstiden och därefter kan vi ta emot arbetsorder via datorer”. Någon komplettering av anbudet före anbudstidens utgång har inte skett, vare sig muntligt eller skriftligt. Detta innebär att det är de uppgifter som lämnats och kommit kommunen till handa vid denna tidpunkt som skall läggas till grund för kvalificeringen. Den omständigheten att bolaget dagen före beslut i kommunstyrelsens finansutskott, och således långt efter anbudstidens utgång, muntligen framfört att datasystemet uppdaterats, gav inga garantier för att datasystemet skulle finnas tillgängligt vid avtalstidens början.

Länsrätten har den 9 december 2008 beslutat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

DOMSKÄL

Enligt 1 kap. 9 § LOU skall upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 9 kap. 1 § LOU skall som huvudregel anbud lämnas skriftligen, om inte den upphandlande myndigheten beslutat om annat förfarande.

Enligt 11 kap. 2 § får en upphandlande myndighet ställa krav på en lägsta nivå för anbudssökandes och anbudsgivares ekonomiska samt tekniska och yrkesmässiga kapacitet. Omfattningen av den information som avses i 6-15 §§ samt de lägsta nivåerna för den kapacitet som krävs för ett visst kontrakt skall ha samband med kontraktsföremålet och stå i proportion till detta. De krav på kapacitet som ställs upp skall framgå av annonsen om upphandling.

Enligt 16 kap. 2 § första stycket LOU skall, om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Av anbudsinbjudan Saneringsarbeten UH-08-51 framgår bl.a. följande:

AFB.31 Anbuds form och innehåll

Anbudet skall lämnas skriftligt och i tillslutet kuvert ---.

Anbud som avges med fax eller e-post är inte giltiga.

AFB.32 Anbudstidens utgång

Anbud skall ha inkommit till kommunen **senast** den **2008-08-27**.

För sent inkommet anbud beaktas ej.

AFD.241 Tillhandahållande av handlingar och uppgifter från beställaren under entreprenadtiden

Sundsvalls kommun arbetar med ett datoriserat system för hanteringar av arbetsorder (för närvarande programmet DeDu).

Beställningar från kommunen kommer att ske via detta system.

Leverantören **skall** arbeta i systemet och hantera arbetsorder genom systemet.

Av Svarsbilaga kvalificering framgår bl.a. följande under 3.0:

Notera att samtliga avsnitt måste besvaras med ja eller nej. Endast ett (1) svar per rad. Den anbudsgivare som inte uppfyller samtliga krav eller om underlåter att besvara samtliga krav kommer att diskvalificeras.

Sk 10 Avrapportering

Sundsvalls kommun arbetar med ett datoriserat system för hanteringar av arbetsorder (för närvarande programmet DeDu). Leverantören skall arbeta i systemet och hantera arbetsorder genom systemet.

Av anbud inlämnat av bolaget framgår av *Svarsbilaga kvalificering under punkten Sk 10 Avrapportering* att bolaget på frågan svarat nej och som kommentar uppgett följande: "Företaget håller på att uppdatera datasystem under avtalstiden och därefter kan vi ta emot arbetsorder via datorer".

Länsrätten gör följande bedömning.

Sundsvalls kommun genomför upphandling av saneringstjänster och har vid utvärderingen av inkomna anbud uteslutit bolaget från fortsatt anbudsutvärdering, då kommunen ansåg att bolaget inte genom sitt avgivna anbud uppfyllde samtliga i anbudsinbjudan ställda skall-krav, nämligen kravet på att

kunna ta emot arbetsorder via ett visst datasystem. Bolaget har vid ansökan om överprövning anfört att bolaget under kommentarer uppgett att det ifrågavarande skall-kravet kommer att uppfyllas efter att bolaget uppdaterat sitt datasystem, samt att bolaget före tilldelningsbeslutet meddelat kommunen att bolaget numera uppfyller även detta krav.

Länsrätten konstaterar att bolaget i sitt anbud uppgett att man inte arbetar i det av kommunen angivna datasystemet för orderhantering och att man uppgett att bolagets datasystem håller på att uppdateras under "avtalstiden". Bolaget uppfyllde således vid avgivandet av sitt anbud inte samtliga uppställda skall-krav för att kvalificeras för att vara med vid anbudsutvärderingen. Länsrätten konstaterar vidare att Sundsvalls kommun tydligt angett att anbudsgivare som inte uppfyller samtliga krav i Svarsbilaga kvalificering kommer att diskvalificeras. Frågan är då vid vilken tidpunkt dessa krav skall ha varit uppfyllda. Tidpunkten för uppfyllande av urvalskriterierna skall bestämmas med absolut säkerhet och anges i förväg. Någon tidpunkt för när krav ställda i anbudsinvjudan senast skall vara uppfyllda framgår inte av LOU. Tidpunkten kan vara då invjudan skickas, det sista datumet för att lämna anbud, då anbuderna bedöms eller omedelbart före tilldelningen av kontrakt. Sundsvalls kommun har inte angett någon tidpunkt för när anbudsgivarna skall uppfylla kraven i anbudsinvjudan. Den enda tidpunkt som angetts i anbudsinvjudan är den 27 augusti 2008, då anbud skall ha kommit in till kommunen. Kommunen har vidare angett att för sent inkommet anbud inte kommer att beaktas. Länsrätten anser att det därmed måste ha stått klart för anbudsgivarna att samtliga krav i anbudsinvjudan skulle ha varit uppfyllda senast den sista dagen för avgivande av anbud, dvs. den 27 augusti 2008. Då bolaget vid denna tidpunkt inte uppfyllde samtliga skallkrav, och då det inte kommit fram att ifrågavarande krav med avseende på föremålet för upphandlingen strider mot proportionalitetsprincipen, har kommunen rätt att utesluta bolaget från vidare utvärdering. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

Länsrätten har tidigare beslutat att upphandlingen inte får avslutas. Till följd av att ansökan nu avslås skall detta interimistiska beslut upphävas. Länsrätten erinrar om innehållet i 16 kap. 1 § tredje stycket andra meningen LOU.

DOMSLUT

Länsrätten upphäver det interimistiska beslutet från den 9 december 2008 och avslår ansökan.

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



Kerstin Widmark



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till kammarrätten i Sundsvall.
Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

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