



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I VÄXJÖ**

Föredragande:  
Carin Gunnarsson

**DOM**  
2013-02-01  
Meddelad i  
Växjö

Mål nr  
4834-12

**SÖKANDE**

Älmby Entreprenad AB, 556146-5336  
Södergatan 12  
343 34 Älmhult

Ombud: Advokat Henrik Trölle  
Advokatfirman Lindahl KB  
Box 1214  
251 12 Helsingborg

**MOTPARTER**

1. AB Lessebohus, 556089-8339  
Box 13  
360 50 Lessebo

2. Jönköpings Entreprenad & Markbyggnads AB, 556166-3807  
Soldatorpsgatan 7  
554 74 Jönköping

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten bifaller Älmby Entreprenad AB:s ansökan och förordnar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att utvärderingen görs om, varvid anbudet från Jönköpings Entreprenad & Markbyggnads AB inte ska beaktas.

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2013 -02- 0 1	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 64733

Postadress  
Box 42  
351 03 Växjö

Besöksadress  
Kungsgatan 8

Telefon  
0470-56 02 00  
E-post: fva@dom.se

Telefax  
0470-255 02

Expeditionstid  
måndag – fredag  
08:00-16:30

**YRKANDEN M.M.**

AB Lessebohus (Lessebohus) genomför en upphandling avseende rivning av två stycken flerbostadshus i Lessebo. Upphandlingen är en förenklad upphandling. Enligt tilldelningsbeslut den 26 november 2012 har Lessebohus beslutat att anta anbudet från Älmby Entreprenad AB (Älmby). Enligt beslut den 6 december 2012 återkallade Lessebohus tilldelningsbeslutet.

I nytt tilldelningsbeslut den 13 december 2012 har Lessebohus beslutat att anta anbudet från Jönköpings Entreprenad & Markbyggnads AB (Jemab).

Älmby ansöker om överprövning av det nya tilldelningsbeslutet och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att Jemab utesluts från upphandlingen och att Älmby tilldelas kontraktet. Älmby anför bl.a. följande. Jemabs anbud har oriktigt tagits upp till anbudsprövning. Jemabs anbud innehåller en icke prissatt reservation och av förfrågningsunderlaget framgår att det inte är tillåtet. I Jemabs anbud finns en rubrik "Reservationer". Under denna rubrik anges att sanering inte ingår i anbudssumman och inte heller omhändertagande av farligt avfall och blåbetong. Något pris avseende dessa poster har inte lämnats utan endast en otydlig uppgift att de kan regleras enligt "A-priser alternativt timpriser". Jemabs reservation medför att anbudet blir omöjligt att utvärdera i förhållande till övriga anbudsgivare. Lessebohus har genom att utvärdera Jemabs anbud brutit mot likabehandlingsprincipen enligt LOU. Älmby lider eller riskerar att lida skada.

Lessebohus uppger att bolaget inte yttrar sig i målet.

Jemab anför bl.a. följande. I anbudsinvitan står i avsnitt "Värderingsgrunder vid prövning av anbud" att "Anbud och à-prislista som innehåller ej prissatta reservationer förbehåller sig beställaren rätt till att förkasta".

Jemabs anbud innehåller inga icke prissatta reservationer. I rivningsbeskrivningen under punkt 1 "Förekomst av miljöfarliga ämnen" framgår följande: Inga mätningar eller inventeringar avseende radon (blåbetong) eller asbest är gjorda. – Således vet man varken verklig förekomst eller mängd (nollpost). Med anledning av gällande entreprenadform, Utförandeentreprenad, samt gällande bestämmelser AB04, 1 kap. 3 §, 6 § och 7 § med tillhörande kommentarer, så ställer bolaget sig frågande till Älmbys argument.

### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 4 § LOU får allmän förvaltningsdomstol efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada överpröva en upphandling.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts 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 har lidit eller kan komma att lida skada.

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

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder

som anges i 16 kap. 6 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att han lidit eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande enheten brutit mot LOU.

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande. Anbud ska vara skriftligt och avse fast pris utan index. Skatter och avgifter för omhändertagande av material ska inkluderas i priset. Entreprenören svarar för undersökning av om material som är miljöfarligt eller omfattas av särskilda arbetsmiljöregler förekommer. Alla kostnader för provtagning, transport, återvinning och deponi ska inkluderas i anbudet.

I Jemabs anbud anges under punkten "Reservationer" följande. Sanering och omhändertagande av FA (farligt avfall) och blåbetong ingå ej. Eventuella påvisade mängder regleras enligt A-priser alternativt enligt timpriser (om de ej är a-prissatta).

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Förfrågningsunderlaget innehåller ett obligatoriskt och ovillkorligt krav på fast pris. Anbudet från Jemab innehåller förbehåll om reservation för sanering och omhändertagande av farligt avfall och blåbetong. Detta innebär att anbudet strider mot kravet i fråga. Att utvärdera anbud som inte uppfyller kravet på fast pris strider mot likabehandlingsprincipen och därmed mot 1 kap. 9 § LOU.

Älmby har lidit eller kan komma att lida skada genom Lessebohus agerande. Förutsättningar föreligger därför att bifalla Älmbys ansökan om överprövning. Med hänsyn till att konstaterade brister inte kan anses hänförliga till upphandlingens konkurrensuppsökande skede, får rättelse anses vara en lämplig och tillräcklig åtgärd. Upphandlingen ska således rättas på

så sätt att anbudsutvärderingen görs om, varvid anbudet från Jemab ska uteslutas.

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

Bertil Idarsson



# 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. 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 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
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 uppge 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 3109/1D LOU