

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 3

DOM
2016-09-16
Meddelad i
GöteborgMål nr
4965-16**SÖKANDE**

Elektro-Emanuel AB, 556536-9138

Ombud:

Advokat Per Karlsson
JP Advokatfirma i Göteborg AB
Götabergsgatan 20
411 34 Göteborg**MOTPART**

EKSTA Bostadsaktiebolag, 556497-8293

Ombud:

Advokat Carl Fläring
Foyen Advokatfirma KB
Box 7229
103 89 Stockholm**SAKEN**Överprövning av upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig
upphandling, förkortad LOU

KONKURRENSVERKET	
2016-09-22	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 419488

Postadress
Box 53197
400 15 GöteborgBesöksadress
Sten Sturegatan 14Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.seTelefax
031 - 711 78 59Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

EKSTA Bostadsaktiebolag genomför en upphandling av ramavtal för elarbeten i fastighetsbestånd som förvaltas av bolaget. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande enligt LOU. Tjänster upp till ett visst värde avropas enligt den rangordning som anges i tilldelningsbeslutet. Kontrakt för tjänster av högre värde tilldelas efter förnyad konkurrensutsättning. Elektro-Emanuel AB har, som en av tre leverantörer, tilldelats ramavtalet och rangordnats som nummer tre.

YRKANDEN M.M.

Elektro-Emanuel AB yrkar att förvaltningsrättens ska ingripa mot upphandlingen. Bolaget, som anser att upphandlingen ska rättas på så sätt att EKSTA genomför en ny anbudsutvärdering och därvid tilldelar bolaget ramavtalet och rangordnar dem som nummer ett, anför bl.a. följande. Bolagets fordon uppfyller miljöbilsdefinitionerna och har erforderlig dokumentation för utvärderingen. Bolaget har i bilaga till sitt anbud angivit att fordonstypen Volkswagen Caddy gas avses användas och är godkänd som miljöfordon. Befrielse från fordonsskatt har inte kunnat styrkas då detta endast sker i fem år och flera av bilarna är äldre än så. Bilarna uppfyller dock kraven på miljöfordon enligt registreringsbevis och miljöbils-kalkylatorn på internet sidan miljöfordon.se. Anbudspriset borde därmed ha nedjusterats med 5 procent.

EKSTA har inte tagit någon kontakt med bolaget under utvärderingstiden trots att sådant utrymme finns. Att ge in dokumentation om anbudsgivaren betalar vägtrafikskatt är inte relevant för frågan om fordonet uppfyller kravet på miljöfordon enligt miljöbilsdefinitionen. Ett fordon kan uppfylla miljöbilsdefinitionen utan att vara befriad från vägtrafikskatt. Det är till-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**
2016-09-16Sida 3
4965-16

räckligt att bolaget intygat att fordonen är miljöfordon samt identifierat fordonen för kontroll. Det är inte dokumentationen som är utvärderingskriteriet utan om fordonet är ett miljöfordon.

EKSTA anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Elektro Emanuel har inte bifogat dokumentation om att bilarna för uppdraget är befriade från vägtrafikskatt. Den enda dokumentation som bifogats är uppgifter på vilka bilar som skulle användas. Bolaget har därmed inte visat att det finns förutsättningar för att justera ned anbudspriset med 5 procent. Det har inte heller funnits utrymme för komplettering av helt ny uppgift till anbudet. Det skulle inte heller ha spelat någon roll om bolaget hade kontaktats eftersom bolagets fordon inte uppfyller kravet på miljöbil enligt förfrågningsunderlaget. Det är ostridigt att bolagets fordon inte till 100 procent var befriade från fordonsskatt. Om *EKSTA* hade godtagit en komplettering av dokumentationen hade det inneburit en otillåten positiv särbehandling och stått i strid med likabehandlingsprincipen. Kravet på dokumentation avseende befrielse från vägtrafikskatt framgick klart och otvetydigt i förfrågningsunderlaget.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE*Tillämpliga bestämmelser m.m.*

Upphandlande myndigheter ska 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 (1 kap. 9 § LOU).

En upphandlande myndighet får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får begära att en

anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Myndigheten får också begära att en leverantör förtydligar eller kompletterat handlingar som getts in och som avses i 10 och 11 kap. LOU (9 kap. 8 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Utredningen i målet

I Administrativa föreskrifter, Årsavtal, 2016-02-17, avsnitt B22, anges följande under rubrikerna Nedjusteringsfaktor 5 % och Miljöfordon.

Nedjusteringsfaktor 5 % ges om 100 % av antalet servicefordon som kommer att nyttjas i uppdraget (vid kontraktstart och hela uppdragstiden) är miljöfordon enligt miljöbilsdefinitionerna:

- Befrielse från fordonsskatt 2013- (nya def. från 2013). För mer information se www.miljofordon.se.
- Fordonen ska finnas med i aktuell sökning/databas på (www.miljofordon.se)

Om ovanstående ej uppfylls eller information om fordon i uppdraget ej bifogas anbud ges 0 % i nedjusteringsfaktor.

I samma avsnitt anges under rubriken För utvärdering: bl.a. följande.

- Bifoga anbud en beskrivning av uppdragets miljöfordon:
 - dokumentation om att bilarna för uppdraget är befriade från vägtrafikskatt.
 - årsmodell, vilken typ/modell och registreringsnummer som ska användas för detta uppdrag

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**
2016-09-16Sida 5
4965-16

Enligt sammanställningen av utvärderingen har fyra anbud utvärderats med resultatet att inte något av anbudens priser nedjusterades med anledning av utvärderingskriteriet miljöfordon.

Förvaltningsrättens bedömning

Av förfrågningsunderlaget framgår att EKSTA satt ett värde på att de fordon som används vid tillhandahållandet av den tjänst som upphandlas är både befriade från fordonsskatt enligt miljöfordonsdefinitionen "Befrielse fordonsskatt 2013" och finns registrerade som miljöfordon i databasen på hemsidan MILJÖfordon.se. Genom det förra kriteriet har EKSTA sålunda värdesatt att fordonen som används vid utförandet av uppdraget är miljöfordon av sådan ny årsmodell att de alltså är befriade från fordonsskatt. Kriteriet som sådant samt förfaringssättet att använda kriteriet vid utvärderingen och kräva att anbudsgivarna lämnar in dokumentation till styrkande av i vilken mån anbudet uppfyller kriteriet är enligt förvaltningsrättens mening inte oförenligt med LOU.

Bestämmelserna om rättelse av fel, förtydligande och komplettering i 9 kap. 8 § LOU innebär inte att en upphandlande myndighet är skyldig att agera för att få till stånd en rättelse, ett förtydligande eller en komplettering. Att Elektro-Emanuel inte lämnade in någon dokumentation om skattebefrielse innebär således inte att EKSTA hade en skyldighet att vidta några åtgärder enligt 9 kap. 8 § LOU. Med hänsyn till hur kriteriet är formulerat framstår snarare risken som stor att ett agerande från EKSTAs sida i syfte att få in en komplettering från Elektro-Emanuel skulle ha varit oförenligt med bl.a. lika-behandlingsprincipen.

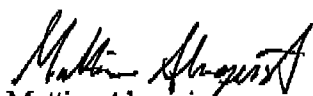
I målet är ostridigt att flera av de bilar som enligt Elektro-Emanuelns anbud ska användas för att utföra det uppdrag som upphandlas inte är befriade från fordonsskatt. Det är vidare ostridigt att Elektro-Emanuel inte har lämnat in

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**
2016-09-16Sida 6
4965-16

den dokumentation som kunde utgöra underlag för att justera ned anbudspriset med fem procent.

Mot bakgrund av det ovan anförda anser förvaltningsrätten att EKSTAs förfaringssätt att inte justera ned Elektro-Emanuel's anbud inte strider mot LOU. Ansökan ska därför avslås.

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



Mattias Almqvist

Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Richard Bexelius.



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. 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 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.