



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredragande: Eak Ståhl

DOM
2013-06-28
Meddelad i
Växjö

Mål nr
968-13

SÖKANDE

Levins Elektriska AB, 556104-8868
Bäckhagsvägen 1
281 33 Hässleholm

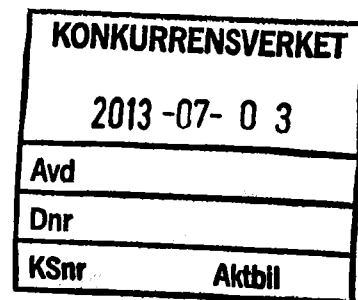
Ombud: Advokat Lars Blad
Advokatfirman Stjern Dahl & Wikborn AB
Frykholmsgatan 8 A
281 31 Hässleholm

MOTPART

Sölvesborgshem AB, 556349-9267
Stortorget 1
294 31 Sölvesborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan om överprövning enligt LOU och förordnar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att ny utvärdering av anbuderna företags.

YRKANDEN M.M.

Sölvesborgshem AB (Sölvesborgshem) genomför en upphandling av elarbeten inom Sölvesborgshems fastighetsbestånd. Upphandlingen genomförs som förenklad upphandling. Enligt tilldelningsbeslut den 4 mars 2013 beslutade Sölvesborgshem att anta anbudet från Elgruppen AB (Elgruppen) i första hand och anbudet från Levins Elektriska AB (Levins) i andra hand.

Levins ansöker nu om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudet från Elgruppen ska uteslutas och en ny anbudsutvärdering ska ske. Till stöd för sitt yrkande anför Levins bl.a. följande. Elgruppen uppfyller inte skall-kravet i varukorgen 6.3 varför deras anbud borde ha uteslutits och inte utvärderats. Elgruppen har lämnat olika rabatter i sin varukorgsblankett 6.3 och i sitt rabattbrev 6.4. I varukorgen 6.3 ges en fast procentsats medan man i rabattbrevet 6.4 har angett ett rabattspann. Kraven på att rabatterna för gällande produkter överensstämmer både i varukorgen 6.3 och i rabattbrevet 6.4 uppfylls därmed inte. Inte heller kan rabatterna i varukorgen 6.3 appliceras mot rabatterna i rabattbrevet 6.4 eftersom rabattspannet i vissa fall är av väldigt stort omfång. Exempelvis listan 15-17 där rabattspannet i rabattbrevet 6.4 är hela 35-70 procent. Felet är av väsentlig betydelse och medför att en öppen, objektiv och likvärdig utvärdering enligt varukorgsmodellen har blivit omöjlig. Eftersom Levins anbud var rankat som nummer två i utvärderingen kan de komma att lida skada.

Sölvesborgshem bestrider bifall till Levins yrkande och anför bl.a. följande. Rabatterna i varukorg 6.3 ska överensstämma med de i rabattbrev 6.4. Förfrågningsunderlaget anger inte att rabatterna för produkterna ska anges i fasta värden. Förfrågningsunderlaget anger inte heller att rabattbrev 6.4 ska gälla för alla de produkter som ingår i den grossistproduktlista som varje respektive varukorgsprodukt tillhör. Elgruppen har lämnat en rabatt i

varukorgen 6.3 inom rabattspannet. Denna rabatt stämmer således överens med lämnad rabatt i rabattbrev 6.4. Elgruppens anbud är inte heller det enda anbud som innehåller ett intervall rörande rabattsatser för materialgrupper. Ytterligare en anbudsgivare, av totalt sju, har lämnat ett rabattspann i rabattbrev 6.4.

Elgruppen har uppgett att man inte har något att yttra i målet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Därutöver följer av unionsrätten att proportionalitetsprincipen, öppenhetsprincipen och principen om ömsesidigt erkännande ska genomsyra tillämpningen av LOU. Bestämmelserna om förvaltningsdomstols hantering av mål om offentlig upphandling återfinns i 16 kap. LOU i vilket det bl.a. anges att om den upphandlande myndigheten brutit mot 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU och detta inneburit att den leverantör som ansökt om överprövning lidit, eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Levins har i målet gjort gällande att Elgruppens anbud inte uppfyller uppställda skall-krav i förfrågningsunderlaget varför Elgruppens anbud rätteligen ska diskvalificeras.

Av förfrågningsunderlaget framgår att anbud ska avges genom bl.a. antecknande av priser i en s.k. varukorg, 6.3 i förfrågningsunderlaget. Vidare framgår av varukorgsblanketten att de lämnade rabatterna i varukorgen 6.3

ska överensstämma med de rabatter som lämnas i rabattbrevet, 6.4 i förfrågningsunderlaget. Anbudsgivarna har således haft att ange samma rabatter i varukorgen 6.3 som i rabattbrev 6.4 för att uppfylla skall-kraven.

Av handlingarna i målet framgår att Elgruppen angett en bestämd rabattsats för respektive artikel i varukorgen 6.3. Vidare framgår att Elgruppen, istället för en bestämd rabattsats, angett ett rabattspann för produktlistorna i rabattbrev 6.4. Då Elgruppen angett en bestämd rabattsats i varukorgen 6.3 men använt sig av ett rabattspann i rabattbrev 6.4 anser förvaltningsrätten att Elgruppen inte uppfyllt skall-kravet avseende samma rabatter i varukorgen 6.3 som i rabattbrev 6.4. Att rabatten för respektive artikel i varukorgen 6.3 befinner sig inom det i rabattbrevet 6.4 angivna rabattspannet för den lista som artikeln tillhör föranleder ingen annan bedömning. Vid sådana förhållanden skulle kommunen rätteligen ha diskvalificerat Elgruppens anbud. Då kommunen likväl utvärderat Elgruppens anbud har de, enligt förvaltningsrättens mening, handlat i strid med LOU. Levins får härigenom anses ha lidit skada eller kunnat komma lida skada varför rättelse ska ske. Levins ansökan om överprövning ska därför bifallas.

Mot bakgrund av ovan anförda förordnar förvaltningsrätten att upphandling får avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att anbudsutvärderingen görs om, varvid Elgruppens anbud ska diskvalificeras.

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



Pet Hansson



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 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 3109/1D LOU