



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredragande:
Saramaria Johansson

DOM
2013-08-21
Meddelad i
Växjö

Mål nr
1959-13

SÖKANDE

Purac AB, 556229-3125
Torsåsgatan 3 A
392 39 Kalmar

MOTPART

Älmhults kommun
Box 500
343 23 Älmhult

SAKEN

Överprövning enligt lagen om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster (LUF)

KONKURRENSVERKET	
2013 -08- 2 6	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 72156

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.

Älmhults kommun har genomfört en förenklad upphandling rörande ombyggnationer och reparationsarbeten på pumpstationer, vatten och avloppsreningsverk. Tilldelningsbeslutet är daterat den 13 maj 2013.

Purac AB ansöker om överprövning av upphandlingen. I första hand yrkar bolaget att det inte utesluts från utvärderingen av anbudet. I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen ska göras om. Som grund för ansökan anförs bl.a. följande. Puracs anbud innehåller inte reservationer och borde därför inte ha diskvalificerats vid utvärderingen av anbudet. Puracs anbud hade då varit ett av de vinnande anbudet. Vidare anför bolaget att förfrågningsunderlaget är felaktigt uppbyggt när det gäller rabattsatser och strider mot fri konkurrens. Det finns inget bolag som kan ange de generella rabattsatser som efterfrågas i förfrågningsunderlaget eftersom de aktuella företagen inte erbjuder sina kunder generella rabattsatser på hela sortimentet i de efterfrågade prislistorna.

Älmhults kommun anser att det inte finns skäl att bevilja ansökan och anförs bl.a. följande. Det aktuella anbudet från Purac AB innehåller ingen generell rabattsats på de prislistor som angetts i förfrågningsunderlaget. Istället har bolaget angett rabattsatser på vissa utvalda delar av sortimentet. Detta innebär att bolaget i sitt anbud har gjort reservationer i strid med de skalkrav som är uppställda i förfrågningsunderlaget. Vad gäller om förfrågningsunderlaget är felaktigt uppbyggt eller inte kan inte kommunen svara på men alla leverantörer har haft samma förutsättningar då kommunen under AFC.1 beskrivit vilken typ av arbeten som kommer att bli aktuella. Kommunen har inte heller uppställt några begränsningar på anbudsgivarnas möjligheter att fritt köpa material från valfri leverantör. Det som kommunen begärt är att prissättningen ska utgå från de prislistor och gällande rabattsatser som efterfrågats i förfrågningsunderlaget.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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

Av 16 kap. 6 § LUF framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts om den upphandlande enheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 24 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Enligt 1 kap. 24 § LUF ska upphandlande enheter 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.

Fråga om uppfyllelse av ska-krav

Obligatoriska s.k. ska-krav måste vara uppfyllda för att anbudsgivaren ska kunna kvalificera sig och gå vidare till anbudsutvärdering.

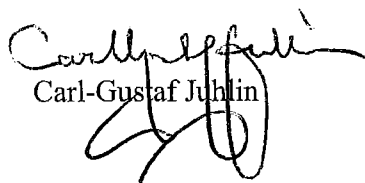
I AFC.61 anges att priser för materiel dels utgår från Dahls senaste grossistlista gällande VVS, Mark & VA & Industri med gällande nettopriser dels utgår från Stena ståls senaste lagerprislista med gällande nettopriser samt att anbudsgivare ska ange en fast rabattsats utifrån prislistan. Det anges även att priser för materiel utgår från Ventim's senaste prislista med fast rabattsats. I AFB.31 anges att anbud ska redovisas till förfrågan hörande anbudsformulär och ska i övrigt följa förfrågningsunderlaget. Anbud som innehåller reservationer kommer inte att tas upp till prövning.

Purac AB har i sitt anbud under rubriken *Materialpriser* och underrubriken *Dahls nettoprislista* angett att rabattsatsen för "VVS, Mark & VA & Industri katalogen gäller IA18, IA20, IA22 och IA32 enligt Dahls nya prissystem BP. Dessa täcker in det mesta när det gäller rfr/syrafasta processrör och rördelar. Även livsmedelsrör och delar". Under samma rubrik i anbudet men underrubriken *Stena ståls lagerprislista* har bolaget angett att rabattsatsen på stålprodukter angett "För beställningsmängd >1000 kg enligt bilaga så varierar rabattsatsen mellan 35-70% varför 52,5% är den genomsnittliga rabattsatsen vi kan erbjuda". Purac AB har anført att de tillägg till rabattsatserna som angetts i anbudet endast är förtydligande av förutsättningar. Förvaltningsrätten finner dock att Purac AB har en reservation i sitt anbud som innebär att Purac AB inte uppfyller ska-kraven i AFC.61 och AFB.31 i förfrågningsunderlaget. Älmhults kommun har därför haft skäl för att utesluta Purac AB:s anbud från upphandlingen.

Anbudsgivare som rätteligen uteslutits i kvalificeringsfasen kan inte längre betraktas som en presumtiv leverantör och kan därmed inte heller anses lida skada i den mening som avses i LUF (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom den 28 mars 2012 mål nr. 3307-11). Därmed saknas anledning för förvaltningsrätten att pröva Purac AB:s invändningar att förfrågningsunderlaget är felaktigt uppbyggt när det gäller rabattsatser då företagen med de efterfrågade prislistorna inte erbjuder sina kunder generella rabattsatser på hela sortimentet.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten, mot bakgrund av vad som ovan anförts, att det inte föreligger grund för ingripande enligt LUF. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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


Carl-Gustaf Juhlin



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 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.