


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 3 Enhet 32

DOM
 2015-07-14
 Meddelad i
 Göteborg

 Mål nr
 5740-15

SÖKANDE

 AO Sverige AB, 556586-3148
 Brodalsvägen 15
 433 38 Partille

 Ombud: David Carlbom
 c/o AO Sverige AB
 Brodalsvägen 15
 433 38 Partille

MOTPART

 Lerums kommun
 443 80 Lerum

SAKEN

 Överprövning enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena
 vatten, energi, transporter och posttjänster; förkortad LUF

KONKURRENSVERKET	
2015-07-14	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 346981

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

BAKGRUND

Lerums kommun (kommunen) genomför en upphandling av ett ramavtal för inköp av VA-material, dnr KS15.112. Upphandlingen sker genom öppet förfarande.

Av tilldelningsbeslutet från den 29 maj 2015 framgår att Lerums kommun valt att utse Ahlsell Sverige AB som vinnande anbudsgivare.

YRKANDEN M.M.

AO Sverige AB ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att det vinnande anbudet ska diskvalificeras alternativt att Ahlsell Sverige AB inte ska få tillgodoräkna sig ett avdrag om 125 000 kr vid utvärderingen. AO Sverige AB anför i huvudsak följande. Ahlsell Sverige AB uppger att de har samtliga produkter på ett hämtlager inom 30 km för vilket de erhållit ett avdrag om 125 000 kronor. Då Ahlsell Sverige AB inte har samtliga produkter på lager bör de diskvalificeras, alternativt inte erhålla något avdrag. Om Ahlsell Sverige AB tilldelas kontraktet trots dessa brister kommer AO Sverige AB att lida ekonomisk skada. Avtalet ska tillfalla AO Sverige AB.

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Det framgår inte vilken av de grundläggande principerna eller bestämmelserna i LUF som AO Sverige AB menar att kommunen har brutit emot. Kommunen har inte brutit mot någon grundläggande princip eller någon annan bestämmelse i LUF. Antalet artiklar på hämtlager är inte ett obligatoriskt krav i upphandlingen och Ahlsell Sverige AB kan således inte diskvalificeras på denna grund. Av anbudsbilagan framgår att leverantör som anger att de har mer än 50 procent av efterfrågade artiklar på ett hämtlager max 30 km bilväg från Hedeforsvägen 6, Stenkullen, ger

ett mervärde i form av ett avdrag på utvärderingspriset. Ahlsell Sverige AB har tre lager inom angivet avstånd och har i sitt anbud angett att 100 procent av efterfrågade artiklar ska finnas på deras hämtlager. De har därför erhållit maximalt avdrag i utvärderingen. Kommunen har en rätt, men ingen skyldighet, att kontrollera hämtlagret eftersom det av förfrågningsunderlaget inte framgår att kommunen ska kontrollera hämtlagret. För det fall Ahlsell Sverige AB saknar en produkt som i anbudet angetts ska finnas på hämtlagret ska vite utgå under avtalstiden.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser

Upphandlande enheter skall 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 (1 kap. 24 § LUF).


Om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 24 § LUF 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 LUF).

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om AO Sverige AB har visat att Lerums kommun har brutit mot LUF eller det unionsrättsliga regelverket i övrigt vid upphandlingen.

Av rättsfallet RÅ 2009 ref. 69 från Högsta förvaltningsdomstolen framgår att i mål om offentlig upphandling grundar rätten som huvudprincip sin prövning på de omständigheter som sökanden åberopar och parterna bär själva ansvaret för utredningen. Det är således den part som gör gällande att en upphandling är felaktig som på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan. AO Sverige AB har invänt att Ahlsell Sverige AB bör diskvalificeras då de inte har samtliga produkter på hämtlager inom 30 km alternativt att bolaget inte ska få något avdrag för detta vid utvärderingen. Av förfrågningsunderlaget framgår inte att antalet artiklar på hämtlager är ett obligatoriskt krav. Det finns därmed inte skäl att utesluta Ahlsell Sverige AB på denna grund. Av utredningen i målet framgår inte heller att Ahlsell Sverige AB inte skulle ha samtliga produkter på lager. Det finns därför inte skäl att ifrågasätta att de erhållit avdrag om 125 000 kronor. Förvaltningsrätten anser mot bakgrund av detta att AO Sverige AB inte visat att Lerums kommun har brutit mot LUF eller det unionsrättsliga regelverket i övrigt vid upphandlingen. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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



Ola Norbäck

Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Jeanette Green-Jeppsson.



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.