



**LÄNSRÄTTEN
I DALARNAS LÄN**

DOM
2008-06-04
Meddelad i
Falun

Mål nr
1394-08 E
Rotel 4

SÖKANDE

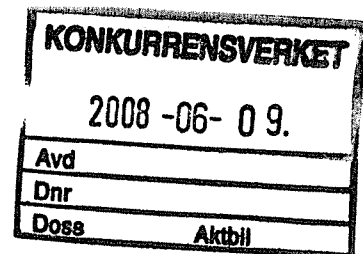
Trelco AB, 556401-1939
Mats Jansvägen 7
776 70 Vikmanshyttan

MOTPART

Sätters kommun
Rådhuset
783 27 Säter

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, (LOU)



Sätters kommun har genomfört en upphandling av ”Entreprenad för översyn av gatubelysning” 03/08:052. Midroc Electro AB tilldelades i beslut den 13 maj 2008 kontraktet.

Trelco AB begär överprövning och yrkar att upphandlingen skall göras om. Trelco AB anför bl. a. följande. Vid upphandlingen skall principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas. Sätters kommun har ej i förfrågningsunderlaget angivit hur de avsåg att utvärdera anbuden. Kommunen har först vid anbudsutvärderingen skapat en modell för utvärdering. Detta förfaringssätt innebär att kommunen har möjlighet att vid skapande av modellen ta ovidkommande hänsyn för att favorisera viss anbudsgivare genom att vid sin upphandling av entreprenadens omfattning lägga större eller mindre vikt vid exempelvis materialåtgång eller arbetstimmar.

Sätters kommun bestrider bestämt att någon diskriminerande behandling skulle ha skett vid denna kontraktstilldelning. Kommunens uppskattning av de framtida kostnaderna och fördelningen på kostnadsslag baseras på aktuella och bedömda behov av investeringar och installationsarbeten och definitivt inte, som antyds, på någon vilja att otillbörligt gynna någon anbuds-

Dok.Id 48705

Postadress
Box 45
791 21 Falun

Besöksadress
Kullen 4

Telefon
023-484 00
E-post: lansrattenidalarna@dom.se

Telefax
023-484 80

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-12:00
13:00-16:00

givare på någon annan anbudsgivares bekostnad. Det får vidare anses irrelevant att intressera sig för kostnadsstrukturer i en entreprenad som ersätts enligt självkostnadsprincipen. Det är de egna självkostnaderna som skall vara i fokus. Inga risktaganden, bedömningar eller uppskattningar krävs av anbudsgivaren. Denne kommer att få ersättning för alla kostnader som lagts ner i entreprenaden. Sätters kommun har på mera formella grunder avstyrkt bifall till överprövningen a) då de åberopade EU-direktiven inte skall tillämpas, b) då anbudsgivaren inte begärt något förtydligande och c) då entreprenadens omfattning framgår av förfrågningsunderlagets punkt 3.1.

Trelco AB har svarat att de grundläggande principerna skall även tillämpas vid upphandlingar under tröskelvärdena. Någon skyldighet för anbudsgivare att begära förtydliganden föreligger inte.

DOMSKÄL

I 1 kap. 9 § LOU stadgas att upphandlande myndighet 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.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot 1 kap. 9 § eller mot någon annan bestämmelse i samma lag och detta har medfört att leverantör lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten enligt 16 kap. 2 § första stycket LOU besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Länsrätten gör följande bedömning.

Upphandlingar skall enligt LOU genomföras affärsmässigt och utan ovidkommande hänsyn, dvs. objektivt. Reglerna om affärsmässighet är utformade i syfte att försvåra möjligheterna att i upphandlingen gynna eller

missgynna vissa leverantörer på ett obehörigt och därmed konkurrensned-
vridande sätt. Grundläggande gemenskapsrättsliga principer som skall efter-
levas vid all offentlig upphandling är bl. a. likabehandlingsprincipen och
principen om transparens. Den senare innebär att upphandlingsprocessen
skall kännetecknas av förutsebarhet och öppenhet. Detta kräver också att
förfrågningsunderlaget måste vara klart och tydligt.

Regeringsrätten har i dom den 13 juni 2002, mål nr 300-2002, uttalat föl-
jande. I det uppställda kravet på affärsmässighet får anses ligga att ett för-
frågningsunderlag skall vara så klart och tydligt utformat att en leverantör
på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande myndigheten tillmä-
ter betydelse vid upphandlingen och att en utvärderingsmodell skall vara så
utformad att den är ägnad att leda till ett rättvisande resultat, dvs. att det
anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt antas. Detta följer också av ge-
menskapsrättens krav på likabehandling, förutsebarhet och transparens.

Förfrågningsunderlaget saknar helt besked om hur anbuden avsåg att utvär-
deras. Det är först vid anbudsutvärderingen som en modell skapats för ut-
värderingen. Det måste förutsättas att leverantörernas möjlighet att utforma
sina anbud skulle ha varit andra än vad som nu varit fallet om vetskap före-
legat om hur utvärderingen skulle gå till. Förutsättningar för utvärderingen,
så som den rent faktiskt utförts, skulle därför ha varit med i förfrågningsun-
derlaget. Så som förfrågningsunderlaget är utformat ges utrymme för god-
tycke när utvärderingsmodellen inte är presenterad i förfrågningsunderlaget.

Länsrätten gör bedömningen att vad som ovan anförts innebär att brister i
upphandlingen förelegat. Bristerna har medfört att skada eller risk för skada
förelegat för Trelco AB i dess ställning som leverantör. Sätters kommun har
genom sitt förfarande brutit mot principen om förutsebarhet och därigenom
kravet på affärsmässighet i 1 kap. 9 § LOU. Eftersom bristerna hänför sig

till förfrågningsunderlaget måste upphandlingen, enligt länsrättens mening, göras om.

DOMSLUT

Länsrätten bifaller överklagandet och förordnar att upphandlingen skall göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1c)



Peter Krantz



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till kammarrätten i Sundsvall.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten **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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.