



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**

DOM
2015-04-17
Meddelad i
Jönköping

Mål nr
6352-14

KONKURRENSVERKET	
2015-04-17	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Ahlsell Sverige AB, 556012-9206
Liljeholmsvägen 30
117 98 Stockholm

Ombud: Tenders Sverige AB
Nygatan 34
582 19 Linköping

MOTPART

Falköpings kommun
521 81 Falköping

SAKEN

Överprövning av upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster (LUF)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Falköpings kommun genomför en upphandling, öppet förfarande, avseende VA-material. Grund för tilldelning av kontrakt är lägsta pris. Genom tilldelningsbeslut har fastställts att avtal ska tecknas med Dahl Sverige AB (Dahl) som vinnande leverantör. Ervex AB (Ervex) rangordnades på andra plats. Ahlsell Sverige AB (bolaget) rangordnades på tredje plats. Bolaget har därefter ansökt om överprövning av upphandlingen.

Dok.Id 159034

Postadress Box 2201 550 02 Jönköping	Besöksadress Hamngatan 15	Telefon 036-15 66 00 E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se	Telefax 036-15 66 55	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
---	-------------------------------------	--	--------------------------------	---

YRKANDEN M.M.

Bolaget yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att utvärderingen följer de i förfrågningsunderlaget angivna förutsättningarna och att bolaget därmed tilldelas kontraktet.

Kommunen bestrider bifall till bolagets yrkande.

VAD PARTERNA ANFÖR

Bolaget

Kommunen har på felaktiga grunder kvalificerat och utvärderat anbuden från Dahl och Ervex. Dessa bolags anbud uppfyller inte samtliga ställda ska-krav och borde rätteligen ha förkastats. Kvalificering och utvärdering har därmed skett i strid mot LUF och dess grundläggande princip om lika-behandling. Mot bakgrund härav har bolaget inte tilldelats kontraktet och därmed lidit skada.

Dahls anbud

Av förfrågningsunderlaget punkt 3.4 framgår att leverans av material på nettoprislistan ska kunna ske nästa arbetsdag. Dahl har i sitt anbud reserverat sig mot leverans nästkommande arbetsdag för 12 meters PEH-rör. Denna reservation innebär att Dahl inte uppfyller kravet på leveranstid, varpå Dahls anbud rätteligen skulle ha förkastats.

Ervex anbud

Enligt förfrågningsunderlaget ska anbudsgivaren redovisa sin leveransförmåga, logistiska lösningar, leveranstider och turlista för leveransbilar i sitt anbud. Ervex anbud innehåller inte någon sådan redovisning varför Ervex brister i ska-kravet.

Falköpings kommun

Dahls anbud

Punkt 4.3 i förfrågningsunderlaget avser inte enbart leveranstiden utan även andra faktorer. Där anges bl.a. att leverantören i anbudet ska redovisa sin leveransförmåga, logistiska lösningar, leveranstider och turlista för leveransbilar. Den aktuella reservationen är inte någon reservation mot förfrågningsunderlagets krav, utan mot formen för utförande. Av Dahls anbud framgår att samtliga upphandlande artiklar levereras i enlighet med förfrågningsunderlaget. Allt, utom 12-meters PEH-rör, levereras genom turbilssystemet. Reservationen syftar således inte på leveranstiderna. Någon brist på likabehandling är därmed inte visad.

Ervex anbud

Kommunen har vid sin tilldelning tillämpat bestämmelserna om begränsad kontroll, vilket innebär att endast vinnande anbud har genomgått kontroll av kvalifikationskrav respektive krav på vara/tjänst. När det gäller anbudet från Ervex konstaterar kommunen att för det fall detta bolag ingett anbud med lägst pris och således varit aktuell för tilldelning av kontrakt, inte skulle kunna ha anses uppfyllt ska-kraven. Detta då anbudet från Ervex är behäftat med flera icke obetydliga felaktigheter.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

Av 1 kap. 24 § LUF framgår bl.a. följande. Upphandlande enheter 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.

I 16 kap. 6 § LUF stadgas följande. 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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Förfrågningsunderlaget

I förfrågningsunderlaget anges följande vad gäller kravspecifikation i fråga om leveranstider.

3. Kravspecifikationen

3.4 Tjänster - Krav på leveranstider

Leverans ska kunna ske samtliga arbetsdagar. Leverans av material på nettoprislistan ska kunna ske senast nästa arbetsdag senast kl. 9:00 om avrop görs senast kl. 5:00 dagen innan. I anbudet ska leverantören redovisa sin leveransförmåga, logistiska lösningar, leveranstider och turlista för leveransbilar.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot en upphandling på grund av att den upphandlande enheten har brutit mot principerna i 1 kap. 24 § LUF eller någon annan bestämmelse i lagen. Förvaltningsrätten ska endast beakta de grunder som sökanden har anfört i målet.

Bolaget har i första hand anfört att Dahl otillåtet reserverat sig mot att leverera 12-meters PEH-rör nästkommande arbetsdag från beställningstidpunkten. Kommunen har anfört att anbudet från Dahl inte är någon reservation mot förfrågningsunderlagets krav på leveranstider, utan att anbudet har innebörden att leveransen av 12-meters PEH-rör sker på annat sätt än genom det turbilssystem som Dahl ämnar använda sig av.

Av förfrågningsunderlaget punkt 3.4 *Tjänster – krav på leveranstider* framgår bl.a. att leverantören i anbudet ska redovisa sin leveransförmåga, logistiska lösningar, leveranstider och turlista för leveransbilar. Det framgår således att det inte enbart är leveranstider som ska redogöras för under denna punkt. Dahls har i sitt anbud inledningsvis beskrivit att leveranser av varor kommer ske med hjälp av deras eget turbilsordningssystem enligt rutin. Därefter framkommer i anbudet följande: *”materialspekifikationen på nettoprislista och rabattprislista kan levereras nästkommande dag enligt rutin ovan med reservation av 12-meters PEH-rör som är en fabriksprodukt och inte fungerar i turbilssystemet. Beställnings- och leveranstider i enlighet med era önskemål. Övrigt enligt köparens förfrågan.”*

Med beaktande av att Dahl uttryckligen i sitt anbud angett att beställnings- och leveranstider sker i enlighet med kommunens önskemål anser förvaltningsrätten att Dahls har bekräftat att de åtar sig att genomföra uppdraget i enlighet med de leveranstider som framgår av förfrågningsunderlaget. Dahls kan därmed inte anses ha reserverat sig i denna del. Kommunen har således haft fog för sin uppfattning att ska-kravet rörande leveranstider är uppfyllt. Kommunen kan till följd härav inte anses ha förfarit felaktigt genom att utvärdera Dahls anbud.

Med det ställningstagande i sakfrågan som förvaltningsrätten nu gör saknas det skäl för rätten att pröva om det finns grund för att utesluta Ervex från upphandlingen.

Bolagets ansökan ska avslås.

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

Thorbjörn Lindvall

Föredragande har varit Nina Melander.



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.