

**LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

BESLUT
2009-09-25
Meddelat i Göteborg

Mål nr
7271-09 E
Rotel 21

Sida 1 (4)

SÖKANDE

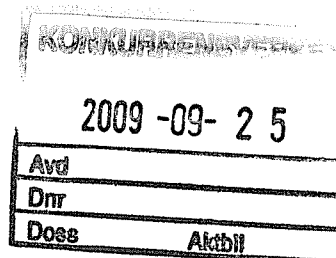
Möln dal Energi AB, 556488-8518
Box 34
431 21 Möln dal

MOTPART

Kungä lvs kommun
Nämndhuset
442 81 Kungä lvs

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU);
nu fråga om interimistiskt beslut

**BESLUT**

Länsrätten beslutar att upphandlingen tills vidare inte får avslutas innan
länsrätten slutligen prövar upphandlingen eller beslutar något annat.

Beslutet gäller omedelbart.

Dok.Id 181561

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031-732 70 00
E-post: lansrattenigoteborg@dom.se

Telefax
031-711 78 59

Expeditionstid
måndag – fredag
09:00-15:00

YRKANDEN M.M.

Kungälvvs kommun har genomfört en upphandling avseende drift och underhåll av gatu- och vägbelysning (dnr 2008/1408). Av tilldelningsbeslut den 18 september 2009 framgår att Svevia AB vann upphandlingen.

Mölnadal Energi AB (bolaget) har begärt överprövning av upphandlingen samt yrkat att avtal inte får träffas fram till överprövning gjorts. Till grund för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. Deras anbud har avseende organisation, referenser samt kvalité och miljö inte beaktats i bedömningen. Vad gäller organisation så redovisar bolaget en god reservkapacitet. De redovisade entreprenaderna inom gatu- och vägbelysning visar bolagets kapacitet inom byggnation och teknik. Bolagets redovisning av drift- och underhåll kan anses jämföras med liknande projekt av gatu- och vägbelysning då båda avser att upprätthålla avsedd drift och service på elnät. Även i de redovisade belysningsprojekten som genomförts ingår drift och underhåll. Bolaget kan idag redovisa en fullt fungerande organisation avseende drift och underhåll som ger 24 timmars service till kunder, myndigheter och allmänhet. Slutligen uppfyller bolagets bifogade kvalité och miljöplan väl krav för en annan bedömning.

Kungälvvs kommun bestrider bolagets yrkanden och anför som grund härför att kommunen inte brutit mot 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse och att bolaget inte kommer att lida skada. I bolagets anbud finns uppgifter som motsvarar den bedömning som kommunen gjort utifrån förfrågningsunderlaget. Bolaget har angivit totalt elva referensobjekt. I alla dessa saknas uppgifter om drift och underhåll av gatu- och vägbelysning. Några förklaringar härför har inte lämnats. Vad avser kvalité och miljö finns det i bolagets anbud uppgifter som, ur ett välvilligt perspektiv, kan anses motsvara den bedömning som kommunen gjort utifrån förfrågningsunderlaget. I detta saknas uppgifter om drift och underhåll av gatu- och

vägbelysning. Inte heller i kompletteringen framförs uppgifter som förändrar bedömningen. Ingen anbudsgivare har erhållit högre bedömning. Kommunen kommer att försättas i en mycket ofördelaktig förhandlingssituation om inte avtal kan tecknas enligt beslut. Merkostnaden beräknas till 25 000 kr per vecka.

SKÅL FÖR BESLUT

Gällande bestämmelser

Enligt 16 kap. 2 § andra stycket LOU får rätten omedelbart besluta att en upphandling inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Vid sin bedömning av förutsättningarna för ett interimistiskt beslut har länsrätten att göra en preliminär bedömning av om den upphandlande enheten har brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU eller mot någon annan regel i nämnda lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada. Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Länsrättens bedömning

Beträffande förutsättningarna för ett interimistiskt beslut har länsrätten att göra en preliminär bedömning av om den upphandlande enheten har brutit mot de grundläggande principerna om affärsmässighet i 1 kap. 9 § LOU eller mot någon annan regel i LOU samt av huruvida detta har medfört att

LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2

BESLUT

Sida 4
7271-09 E

leverantören lidit eller kan komma att lida skada. Ett interimistiskt beslut enligt LOU skall ses just som en tillfällig åtgärd i avvaktan på det slutliga ställningstagandet. Ett sådant förordnande kan krävas för att göra det möjligt att överhuvudtaget kunna genomföra en överprövning av en viss upphandling (jfr RÅ 2003 ref. 64 och RÅ 2005 ref. 17).

Bolaget har anfört att kommunen felaktigt utvärderat deras anbud vad gäller posterna organisation, referenser samt kvalitet och miljö. Av kommunens utvärdering följer att bolaget avseende organisation erhållit 5 poäng, avseende referenser 0 poäng, avseende kvalitet 3 poäng och avseende miljö 3 poäng. Kommunen har invänt att i klagandens anbud finns uppgifter som motsvarar den bedömningen som kommunen gjort utifrån förfrågningsunderlaget. Vidare har kommunen anfört att det av bolagets elva redovisade referensobjekt saknas uppgifter om drift och underhåll av gatu- och vägbelysning. Länsrätten konstaterar att det avseende referenser i förfrågningsunderlaget (AFB.523) framgår att anbudsgivarna ska "visa en förteckning över utförda uppdrag av *volymmässigt liknande uppdrag* som detta efter den 1 januari 2000". Anbudsgivarna kan erhålla 0, 4, 10 eller 15 poäng för punkten referenser. Grundförutsättningen för att erhålla poäng är att referensobjekt från liknande projekt har angetts. Det kan därför anses tveksamt om kommunen haft fog att tilldela bolaget 0 poäng i utvärderingen under denna punkt med hänvisning till att det bland referensobjekten saknas uppgifter om drift och underhåll av gatu- och vägbelysning. Det anförda kan ha inneburit att kommunen brutit mot LOU på ett sätt som medför att principerna i 1 kap. 9 § LOU kan ha trätts för när och att bolaget därigenom lidit skada. Upphandlingen bör därför inte få avslutas innan något annat har beslutats.

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


Göran Schiller

/FR



SVERIGES DOMSTOLAR

Bilaga

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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