



SÖKANDE

Euromaster AB, 556078-6500
Box 1134
432 01 Varberg

Ombud: Bo Ahlberg, Stenhagsvägen 122, 589 27 Linköping

MOTPARTER

1. Varbergs kommun
432 80 Varberg

2. Falkenbergs kommun
311 80 Falkenberg

3. Vatten & Miljö i Väst AB, 556764-7606
Box 110
311 22 Falkenberg

4. Varberg Energi AB, 556013-1459
Box 1043
432 13 Varberg

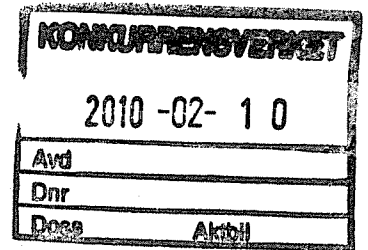
Ombud för 1-3: Kommunjurist Anders Eriksson, Varbergs kommun,
432 80 Varberg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1097) om offentlig upphandling, LOU

DOMSLUT

Länsrätten bifaller delvis Euromaster AB:s ansökan på så sätt att rätten beslutar att upphandlingen av däck och däckservice, Dnr Svn 2009/0058, inte får avslutas innan rättelse har gjorts i form av en ny utvärdering, varvid anbudet från Däckia AB inte ska beaktas. Länsrätten avslår Euromaster AB:s ansökan i övrigt.



Länsrättens beslut den 3 december 2009 och den 13 januari 2010 upphör därmed att gälla.

BAKGRUND

De upphandlande myndigheterna Varbergs kommun, Falkenbergs kommun, Vatten & Miljö i Väst AB och Varberg Energi AB har beslutat om upphandling av däck och däckservice, Dnr Svn 2009/0058. Upphandlingen administreras av Varbergs kommun. Vid anbudstidens utgång hade tre anbud inkommit, från Euromaster AB (Euromaster), EMTE Däcksservice/Amring Verkstäder AB (EMTE) och Däckia AB (Däckia). I tilldelningsbesked den 26 november 2009 meddelade Varbergs kommun att Däckia tilldelats upphandlingskontraktet.

Efter att Euromaster ansökt om överprövning av upphandlingen och därvid hemställt om interimistiskt beslut har länsrätten den 3 december 2009 beslutat att upphandlingen vad avser Varbergs kommun tills vidare inte får avslutas. Länsrätten har därefter den 13 januari 2010 beslutat att upphandlingen vad avser de tre övriga upphandlande myndigheterna tills vidare inte får avslutas.

YRKANDEN M.M.

Euromaster yrkar att länsrätten ska besluta att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudet från Däckia och EMTE ska förkastas och därmed inte delta i anbudsutvärderingen. Euromaster anför i huvudsak följande. Däckia har i prisbilagan inte följt skall-kravet att uppfylla de produkt- och kvalitetsbeskrivningar som är gjorda i prisbilagan enligt kvalitetsklassning Premium, Medium, Budget. I anbudsförfrågan punkt 2.2 står att däcken skall uppfylla alla produkt- och kvalitetsbeskrivningar i prisbilagan. Nydäcken är klassificerade i tre kvalitetsklasser, Premium (P)/Medium (M)/Budget

(B) samt regummerade (R) däck. Av prisbilagans 158 artikeltyper består 96 (60,8 procent) av dessa av däck. Däckia har i prisbilagan angett billigaste pris på däcken oavsett kvalitetsklass. Detta medför att cirka 67 procent av prisgivna däck inte följer den kvalitetsklassning som är ett skall-krav att följa. På 21 artikeltyper av dessa så har man angett regummerade AGI-däck istället för nya som efterfrågas. Däckia har dessutom på de artiklar som avser regummerade lastbilsdäck (nio däck) skrivit Däckia Regummering på alla positioner. Hur ska man då kunna avgöra om det är rätt modell som priset avser. Om man tittar på Däckias hemsida finner man att de fabrikat (Falken, Interstate, AGI) som angetts som P, M- samt B-däck i prisbilagan står som ekonomi/budget/regummerat på hemsidan. Som P-däck visas på hemsidan GoodYear/Nokian om man också tittar på Däckias klassificering av Väggrepp/Ljudnivå/Livslängd. Euromaster finner med det anförda att Däckia svarat ja på att skall-krav är uppfyllt, fast det inte är fallet. Kommunen har ställt skall-krav som man sedan inte har kompetens att utvärdera och kontrollera att de är uppfyllda. - EMTE har inte följt skall-kravet att lämna anbud på minst 95 procent av bilagan. Endast 86,6 procent uppnås. Kommunens förfarande innebär att alla anbudsgivare inte har blivit lika behandlade.

Varbergs kommun, Falkenbergs kommun och Vatten & Miljö i Väst AB medger Euromasters yrkande såvitt avser Däckia och bestrider yrkandet i övrigt. Som grund anføres följande. I den aktuella upphandlingen har Däckia angivet att av dem offererade däck är likvärdiga med de i förfrågningsunderlaget angivna exemplen. Euromaster hävdar att så inte är fallet. När det gäller regummerade däck så finns sådana däck särskilt angivna i förfrågningsunderlagets riktlista. Det får därför hållas för visst att myndigheterna särskilt efterfrågat pris på nya däck i klasserna premium, medium och budget och att regummerade däck skall anges särskilt. Med nyvunnen kunskap, efter Euromasters påpekande, kan myndigheterna enbart konstatera att däck av fabrikket AGI, som offererats av Däckia, är regummerade däck

och att Däckia angivit att sådana däck är likvärdiga med vissa efterfrågade nya däck av klasserna premium, etc. Oavsett hur det förhåller sig med de olika däckens kvalitet torde det varit myndigheternas uppfattning att regummerade däck skall offereras särskilt. Med hänvisning till dom i mål 4904-09 den 18 december 2009 från Kammarrätten i Göteborg, där kammarrätten förklarar att omständigheter som blir kända först i samband med överprövningsprocessen i vissa fall torde kunna utgöra grund för domstolens avgörande, medger myndigheterna Euromasters yrkande såvitt avser bolaget Däckia. – När det gäller EMTE hade bolaget lämnat det dyraste anbudet och dess anbud kan således inte påverka Euromaster på ett negativt sätt i den situation som i dag råder i den överprövade upphandlingen. Det finns därför ingen anledning för länsrätten att pröva yrkandet att EMTE ska tas bort från upphandlingen.

Varberg Energi AB anför följande. Bolaget delar Euromasters uppfattning i frågan och anser att överklagan ska bifallas.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 9 § LOU anges att upphandlande myndigheter 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.

Enligt 16 kap. 1 § LOU får en leverantör, som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 §, i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

I 16 kap. 2 § LOU anges att rätten, om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Länsrätten, som endast har att pröva de av parterna åberopade omständigheterna, gör följande bedömning

- EMTE:s anbud

Euromaster har anfört att de upphandlande myndigheterna har brutit mot 1 kap. 9 § LOU genom att utvärdera EMTE:s anbud trots att det inte uppfyller vissa i förfrågningsunderlaget ställda skall-krav vad gäller däck. Euromaster yrkar därför att upphandlingen ska rättas på sätt att EMTE:s anbud ska förkastas och därmed inte delta i anbudsutvärderingen. Euromaster har dock inte ens påstått att bolaget lidit skada eller kan komma att lida skada i anledningen av de brister bolaget anser förevarit i kvalificeringsfasen vad avser EMTE.

Av vad som framgår av utvärderingen har det förhållandet att EMTE:s anbuds har utvärderats inte medfört att Euromaster lidit skada eller kan komma att lida skada eftersom EMTE lämnat ett högre anbud än Euromaster. Förutsättningar för åtgärd med stöd av 16 kap. 2 § LOU saknas därför. Därmed saknas skäl för länsrättens prövning av första ledet i 16 kap. 2 § LOU, dvs. om de upphandlande myndigheterna brutit mot 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse vad avser EMTE:s anbud. Euromasters ansökan i denna del ska därför avslås.

- Däckias anbud

I målet är numera ostridigt att Däckia offererat AGI-däck, som är ett regummerat däck, gällande ett antal artikeltyper där nya däck efterfrågats. Däckias anbud uppfyller således inte uppställda skall-krav. Länsrätten finner därmed inte skäl göra annan bedömning än den varom parterna nu är överens. Rättelse ska således ske genom en ny utvärdering av anbuden, varvid anbudet från Däckia inte ska beaktas.

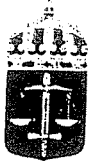
HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV 3109/1)



Helena von Braun

/MF

Lagman



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.