



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2012-05-08
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
4406-12
Enhet 12

1

SÖKANDE

Ultramare AB, 556057-9137
Kardanvägen 64
461 38 Trollhättan

MOTPART

Region Gotland
621 81 Visby

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2012 -05- 0 8	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 222416

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Region Gotland genomför en upphandling av luftfilter till fastigheter. Upphandlingen genomförs i form av ett öppet förfarande enligt bestämmelserna i LOU.

Ultramare AB (Ultramare) ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ålägger Region Gotland att dra tillbaka sitt förfrågningsunderlag. Ultramare anför bl.a. följande. Region Gotland har i förfrågningsunderlaget uppställt ett skall-krav som strider mot huvudregeln i 1 kap. 9 § LOU, som säger att upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Region Gotland kräver att filtren ska vara P-märkta av Sveriges Tekniska Forskningsinstitut (SP) vilket är ett svenskt påfund och något som utestänger ett stort antal aktörer bl.a. från övriga Europa. Praxis i branschen är att filter ska uppfylla gällande europeisk standard, EN779:2002. Region Gotlands krav innebär att man kommer att favorisera de företag som har P-märkning och förkasta alla andra anbud. Frågan har belysts med en fråga under anbudstiden till upphandlingsansvarig som kvarstår med ovanstående skall-krav.

Region Gotland bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Region Gotland har behandlat alla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt. Det kvalitetskrav som Region Gotland har ställt upp är ett relevant krav i denna upphandling. De så kallade P-märkningsreglerna anses som praxis i branschen. De flesta filtertillverkare som levererar på den svenska marknaden accepterar dessa högre produktkrav och har låtit P-märka sina filter. Det finns i dag minst åtta leverantörer som har låtit märka sina filter, vilket borgar för en god konkurrens. De europeiska leverantörer som vill sälja på den svenska marknaden har samma möjlighet att låta P-märka sina filter, därför kan detta inte ses som ett diskriminerande krav. Det finns i nuläget inte något motsvarande alternativ till P-

märkningen. Den är bland annat den enda certifiering som kräver långtidstester av filter i drift, vilket säkerställer att produkten har en bevisad hållbarhet.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU 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.

Överprövning av en upphandling får inte ske efter det att avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör

Förfrågningsunderlaget

Under 2.4 i förfrågningsunderlaget i denna upphandling anges att huvuddelen av offererade filter (F5-F8) skall vara P-märkta av SP samt minst uppfylla standarden EN779:2002.

Förvaltningsrättens bedömning

Överprövning enligt LOU utgör en kontroll, utifrån de omständigheter som sökanden har anfört, av att den upphandlande myndigheten har följt de grundläggande principer som återfinns i 1 kap. 9 § samt övriga bestämmelser i LOU. Den upphandlande myndigheten har, inom ramarna för de grundläggande principerna, en mycket stor frihet att utforma sitt förfrågningsunderlag. Enbart det förhållandet att den upphandlande myndigheten ställer krav som inte samtliga leverantörer kan uppfylla innebär i sig inte en överträdelse av LOU.

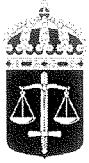
Ultramare har anfört att Region Gotland har brutit mot huvudregeln i 1 kap. 9 § LOU genom att kräva att luftfiltren ska ha P-märkning, eftersom kravet inte är branschpraxis och utestänger aktörer från bl.a. övriga Europa samt att Region Gotland kommer att favorisera företag som har P-märkning och förkasta övriga anbud. Region Gotland har angett att syftet med det aktuella kravet är att säkerställa att filtren har hög kvalitet och att det i nuläget inte finns något alternativ till P-märkningen. det är den enda certifiering som kräver långtidstester av filter i drift, vilket säkerställer att produkten har en bevisad hållbarhet. Det framgår vidare att P-märkning kan erhållas av både svenska leverantörer samt leverantörer från andra europeiska länder. Förvaltningsrätten finner mot denna bakgrund att det inte har framkommit att tillämpningen av kravet strider mot icke-diskrimineringsprincipen.

Ultramare har inte heller i övrigt visat att Region Gotland har överträtt någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 §, någon annan bestämmelse i LOU eller att detta har medfört att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger därför inte. Ansökan om överprövning ska således avslås.

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

Anna Stenberg
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Johanna Kahn.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm.

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. 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 ska 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 var till förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nå 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 förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens 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 ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.