


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
DOM
2014-06-26
Meddelad i
Göteborg

Sida 1 (5)

Mål nr
5801-14
5811-14
5813-14
5814-14
Avdelning 2 Enhet 21
SÖKANDE
Dahl Sverige AB, 556287-0229
Ulvsättravägen 1
176 77 Järfälla

Ombud: Martin Göransson och Ofelia Hendar
Prosent AB
Södrabogränd 3
352 51 Växjö
MOTPARTER

1. Strömstads kommun, 212000-1405
2. Tanums kommun, 212000-1348
3. Sotenäs kommun, 212000-1322
4. LEVA i Lysekil AB, 556508-3440

Ombud för samtliga:
Upphandlaren Staffan Buhre
Strömstads kommun
Kommunledningsförvaltningen
452 80 Strömstad
SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET

2014-06-26

Avd

Dnr

KSnr

Aktbil

Dok.Id 277553

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00

Telefax
031 - 711 78 59

E-post: forvaltningsrattengoteborg@dom.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

[Lined area for message content]

Meddelande: *Norm lov*

7 Detta fax innehåller ... sidor inklusive detta blad

Telefon: 031-732 71 28

Från: Amanda Lindell

Till: *Konkurrensverket*

FAXMEDDELANDE



26/6-2014

FÖRVÄLTNINGSRÄTTEN I GÖTEBORG



SVENSKES POSTMYNDIGHET

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 2
5801-14
5811-14
5813-14
5814-14**BAKGRUND**

Strömstads kommun m.fl. (kommunerna) genomför en upphandling av ramavtal avseende *VA-material för VA-anläggningsverksamheten*, dnr TN/2014-0018. Upphandlingen genomförs med ett öppet förfarande.

Av tilldelningsbeslut framgår att kommunerna har valt att teckna avtal med AO Sverige AB.

YRKANDEN M.M.

Dahl i Sverige AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen rättas på så sätt att bolaget tilldelas upphandlingen eftersom kommunerna har brutit mot LOU. Bolaget anför bl.a. följande.

Kommunerna har antagit ett anbud som inte uppfyller alla obligatoriska krav. AO Sverige AB har inte skickat med dokumentation av egenskaper som ska bifogas på svenska i sitt anbud. Bolaget har begärt ut AO Sverige AB:s anbud och någon sådan dokumentation finns inte med i anbudet. Eftersom skallkrav ovillkorligen måste uppfyllas har kommunerna brutit mot LOU genom att anta ett anbud som inte uppfyller alla sådana krav. Eftersom kommunerna har antagit anbudet från AO Sverige AB utan att det uppfyllt alla obligatoriska krav vid anbudstidens utgång måste anbudet förkastas och upphandlingen tilldelas bolaget.

Det noteras även att det av förfrågningsunderlaget framgår att det är det anbud med lägst pris som ska antas efter det att de obligatoriska kraven har uppfyllts. Det anges även att anbud kan komma att antas utan förhandling. Det är emellertid inte tillåtet att förhandla i en öppen upphandling. Det är

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG

DOM

Sida 3
5801-14
5811-14
5813-14
5814-14

okänt för bolaget om AO Sverige AB har fått möjlighet att förhandla. Detta i sig utgör ett brott mot LOU.

Kommunerna anser att ansökan ska avslås och anfört bl.a. följande. Innevarande leverantör är AO Sverige AB. De varumärken eller produkter enligt RSK-nummer som har listats används idag av de upphandlande myndigheterna. Dessa produkter är godkända och ytterligare dokumentation erfordras inte, utan det är endast alternativa produkters egenskaper som ska bifogas på svenska. Det har inte skett någon förhandling med någon av anbudsgivarna under utvärderingsstuden. AO Sverige AB har alltså inte fått någon möjlighet att förhandla.

Bolaget har därefter anfört bl.a. följande. Om kommunerna hade uppgett i förfrågningsunderlaget att det beträffande endast andra varumärken/produkter som är likvärdiga finns ett krav på dokumentation på svenska så hade det varit tydligt och transparent för en normalt omsorgsfull anbudsgivare, men att så är fallet framgår inte av förfrågningsunderlaget.

Kommunerna synes istället i efterhand hävda att endast alternativa produkters egenskaper ska bifogas på svenska. Dessa inskränkning framgår inte av förfrågningsunderlaget och är en väsentlig ändring av hur ett tydligt skallkrav ska tolkas. Det finns ingen möjlighet att tolka skallkravet på så sätt som kommunerna hävdar. Det är därmed ostridigt att AO Sverige AB inte har uppfyllt ett obligatoriskt krav i form av ett skallkrav i upphand-

lingen.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG****DOM**Sida 4
5801-14
5811-14
5813-14
5814-14**DOMSKÄL***Tillämpliga bestämmelser*

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU och detta medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts (16 kap. 6 § LOU).

En upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt sätt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingen ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas (1 kap. 9 § LOU).

I förfrågningsunderlaget anges följande under rubriken *Krav på Varan/Tjänsten – Beskrivning/Omfattning*: Upphandlingen avser VA-material enligt mängdförteckning i bilaga 5. Material enligt bilaga 5 skall kunna levereras till 100 procent och alla produkter ska prissättas. De varumärken, eller produkter enligt RSK-nummer, som listats används idag av beställarna. De produkter som offereras och som skall prissättas skall ha de egenskaper som dessa produkter har för att passa in i beställarnas befintliga VA-verksamhet. Dokumentation av egenskaper skall bifogas på svenska. Beställarna avgör om ersättningsprodukt är likvärdig med produkt som används idag. Vid ersättning av produkt ska RSK-numret för den ersatta produkten skrivas i anmärkningsfältet för den ersättande produkten i bilaga 5.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

DOM

Sida 5
5801-14
5811-14
5813-14
5814-14

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att in-
gripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten
har brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse
i lagen.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller

förfägningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. skalkrav, inte ska beaktas
vid utvärderingen. Ett förfägningsunderlag ska därtill vara så tydligt och
klart utformat att en presumtiv anbudsgivare ska veta vad den upphand-
lande myndigheten efterfrågar.

Det konstateras att förfägningsunderlaget i nu kalandrad del visserligen

kunde ha utformats på ett något mer tydligt sätt, men att det ändå måste ha
stätt klart för en normalt omsorgsfull anbudsgivare att det endast har varit
i de fall som alternativa produkter har offererats som efterfrågad doku-
mentation skulle ha bifogats anbudet. Någon dokumentation avseende de

produkter som anges i mängdförteckningen har sålunda inte efterfrågats.
Kommunerna har därmed inte haft skäl för att förkasta anbudet från AO
Sverige AB på nu angivna grund. Bolaget har sålunda inte visat att upp-
handlingen har genomförts i strid med LOU. Ansökan ska därför avslås.

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

Urbarok skiss
Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Michael Koch.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarätten i Göteborg. 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 nå 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.

