



**LÄNSRÄTTEN I
SKÅNE LÄN**
Avdelning 1
Sune Wennerberg

DOM
2009 -11- 0 4
Meddelad i
Malmö

Mål nr
9404-09 E

KONKURRENSVECKET	
2009 -11- 0 5	
Avd	
Dnr	
Dess	Altbil

KLAGANDE

Sydtotal AB, 556578-1217
Box 20034
200 74 Malmö

MOTPART

Energikontoret Skåne
Nordenskjöldsgatan 17
211 19 Malmö

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Länsrätten avslår Sydtotal AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 244569

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
E-post: lansratteniskane@dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Sydtotal AB (nedan bolaget) ansöker om överprövning av Energikontoret Skånes upphandling avseende konsulttjänster i PROEEF – projekt för energieffektivisering i skånska företag. Bolaget yrkar att upphandlingen ska göras om.

Energikontoret Skåne motsätter sig bolagets yrkande.

DOMSKÄL

Relevanta rättsliga bestämmelser m.m.

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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 om proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 1 och 2 §§ LOU framgår att länsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att länsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Parternas argumentation

Sydtotal AB: I offertförfrågan uppger Energikontoret att upphandlingen görs genom urvalsupphandling. Om Energikontoret avsåg direktupphandling skulle detta ha angetts istället. Att värdet understiger kommunförbundets beloppsgräns motiverar inte att upphandlingen automatiskt förvandlas

till en direktupphandling. Om det var fråga om direktupphandling skulle Energikontoret inte behöva göra en prekvalificeringsprocess och sedan göra ett anbudsförfarande. I stället skulle man direkt kunnat förhandla med den eller de som man tyckte var mest intressanta och på så vis få den bästa kvaliteten till rimligt pris. Urvalskriterierna är enligt offertförfrågan, som bolaget tolkat det, lägsta pris samt att man ska namnge två konsulter och uppgifter om dessa. Energikontoret Skåne har dock även gjort urval på andra kriterier som inte efterfrågats. Vilka dessa är framgår inte. Bolaget var på en informationsträff och det fanns ingen dagordning som säkerställde att alla fick samma information eller svar på samma frågor. Bedömningen har enligt bolaget gjorts på ett icke godtagbart sätt och strider mot lagen om offentlig upphandling. Bolaget har lagt ner tid och gjort en medveten satsning på att på att vinna anbudet. Som ett alternativ till att upphandlingen ska göras om kan bolaget tänka sig att stå för lagt anbud utan förnyad omprövning.

Energikontoret Skåne: Värdet av tjänsterna som upphandlas har bedömts som lågt och är avsevärt lägre än Kommunförbundet Skånes fastställda beloppsgräns för direktupphandling på sju prisbasbelopp (299 600 kr). Därför har regelverket för direktupphandling tillämpats. Inför upphandlingen hade man diskussions- och informationsmöten med potentiella anbudsgivare under vilka upphandlingen och målen med densamma presenterades. Därefter skickades förfrågningsunderlag ut till sex företag. Alla sex lämnade också in anbud. Vid granskning av inkomna anbud gjordes bedömningen att ÅF Consult var det företag som var bäst lämpat att genomföra uppdraget. Den information som har presenterats i lämnade anbud om konsulternas kvalifikationer, referensprojekt, resurser i företaget och andra relevanta upplysningar som rör uppdraget måste vägas in i valet av företag för att utvärderingen ska vara rättvisande. Detta måste ha stått klart för samtliga anbudsgivare i samband med anbudsgivningen. Aktuell direktupphandling har genomförts i enlighet med organisationens gällande inter-

na föreskrifter. Upphandlingens värde och omfattning i övrigt torde inte kunna ställa högre krav på ett fullständigt oförvitligt skriftligt förfrågningsunderlag. De i ärendet muntliga informationsträffarna ska betraktas som en del av upphandlingsunderlaget och dessa har säkerställt att anbud lämnats på lika villkor. Varken LOU eller någon av de allmänna rättsprinciper som ska vara styrande för offentlig upphandling har trätts för när.

Länsrättens bedömning

Frågan i målet är om Energikontoret Skåne haft rätt att direktupphandla och därefter tilldela ÅF Consult det aktuella uppdraget. Huvudregeln vid upphandlingar under tröskelvärdena är att förenklat förfarande eller urvalsförfarande ska användas. Direktupphandling får dock användas om kontraktets värde är lågt eller om det finns synnerliga skäl. Den upphandlande myndigheten ska vid behov besluta om riktlinjer för användning av direktupphandling och dessa bör innehålla närmare beloppsgränser för den upphandlande myndigheten. Vid direktupphandling finns det inget formkrav för genomförandet och inte heller några krav på annonsering och/eller skriftliga anbud. Det är dock lämpligt att även vid denna upphandlingsform göra prisjämförelser mellan olika leverantörer där detta är möjligt. Det är alltid den upphandlande enheten som har bevisbördan för att den har rätt att använda direktupphandling.

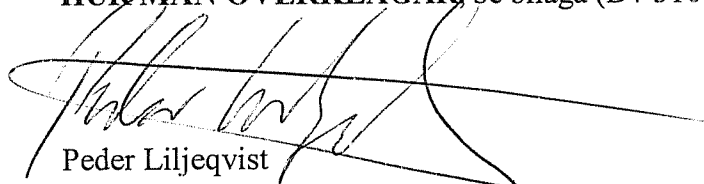
Energikontoret Skåne har i målet uppgett att man genomfört den aktuella upphandlingen som en direktupphandling på grund av det låga kontraktetsvärdet. Enligt länsrätten får det uppgivna värdet – lägre än sju prisbasbelopp (299 600 kr) – anses vara ett så lågt belopp att det är förenligt med bestämmelserna i LOU att använda sig av direktupphandling.

Energikontoret Skåne har, i stället för att utan anbudsinfördran direkt vända sig till en speciell anbudsgivare, valt att efter diskussions- och informa-

tionsmöten inhämta anbud från ett antal anbudsgivare genom en offertförfrågan. Anbuderna har därefter utvärderats. Något hinder för att inom ramen för en direktupphandling använda ett sådant tillvägagångssätt finns inte. När det gäller vad bolaget anfört om utformningen av offertförfrågan och bedömningen av lämnade anbud kan länsrätten, särskilt med beaktande av att direktupphandling sker formlöst, inte finna att Energikontoret Skåne kan anses ha brutit mot bestämmelserna i LOU. Inte heller innebär det faktum att Energikontoret Skåne i offertförfrågan uppgett att upphandlingen sker genom urvalsförfarande att tillvägagångssättet strider mot LOU, även om det kan tyckas olämpligt och i viss mån vilseledande.

Sammantaget finner länsrätten således att det inte finns skäl för ingripande enligt LOU på de av bolaget anförda grunderna. Länsrättens interimistiska beslut från den 22 september 2009 upphör i och med denna dom att gälla.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1b)



Peder Liljeqvist



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.