



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I STOCKHOLM**  
Allmänna avdelningen

**DOM**  
2012-12-03  
Meddelad i  
Stockholm

Mål nr  
23492-12  
Enhet 14

Sida 1 (5)

**SÖKANDE**

Greenextreme AB, 556722-4596  
Östra Larmgatan 13  
411 07 Göteborg

**Ombud:**

Advokaten Anders Hulegårdh och jur. kand. Karolin Ekström  
Advokatfirman Delphi KB  
Östra Hamngatan 29  
411 10 Göteborg

**MOTPART**

Sollentuna Energi AB, 556493-6549  
Box 972  
191 29 Sollentuna

**SAKEN**

Upphandling enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster (LUF)

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2012-12-03	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår Greenextreme AB:s ansökan om ingripande enligt LUF.

Dok.Id 298406

<b>Postadress</b>	<b>Besöksadress</b>	<b>Telefon</b>	<b>Telefax</b>	<b>Expeditionstid</b>
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		<b>E-post:</b> forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

### **BAKGRUND**

Sollentuna Energi AB (Sollentuna Energi) genomför en upphandling av vindkraftverk, dnr 2012/120, som förhandlat förfarande enligt LUF. I tilldelningsbeslut den 31 oktober 2012 meddelade Sollentuna Energi att anbudet från Greenextreme AB (Greenextreme) inte kvalificerat sig för utvärdering. Som skäl anfördes att Greenextreme inte kommit in med bilaga avseende tredjepartsanalys av vinddata som skulle innehålla produktionsberäkningar vilka är en förutsättning för utvärdering av anbuden.

### **YRKANDEN M.M.**

**Greenextreme** yrkar i första hand att upphandlingen rättas på så sätt att den inte får avslutas utan att Greenextremes anbud utvärderas, och i andra hand att den ska göras om. Till stöd härför anför Greenextreme i huvudsak följande. Greenextreme budade anbudet till Sollentuna Energi den 18 september 2012. Greenextreme upptäckte senare att bilagan med tredjepartsanalys hade fallit bort, varpå bolaget omedelbart korrigerade felet. Anbudet kompletterades med bilagan och Greenextreme fick den 27 september 2012 en bekräftelse per e-post från Sollentuna Energi på att anbudet inkommit och att utvärdering pågår. Det är anmärkningsvärt att Sollentuna Energi därefter beslutat att utesluta Greenextreme. Om Greenextremes anbud hade utvärderats hade bolaget vunnit upphandlingen. Genom att Sollentuna Energi inte har utvärderat Greenextremes anbud har konkurrensen begränsats på ett otillbörligt sätt. Det är också oproportionerligt att utesluta Greenextreme på grund av att en bilaga av misstag inte lämnades in i tid.

**Sollentuna Energi** bestrider ingripande enligt LUF och anför bl.a. följande. Enligt förfrågningsunderlaget var sista anbudsdag den 18 september 2012. Vid genomgång av Greenextremes anbud konstaterade Sollentuna

Energi att anbudet inte var fullständigt. Sollentuna Energi övervägde möjligheten att begära in komplettering men fann att det skulle utgöra en väsentlig ändring. Greenextreme inkom den 27 september 2012 med aktuell komplettering på eget initiativ. Sollentuna Energi bedömde att det skulle strida mot likabehandlingsprincipen att godkänna denna komplettering, särskilt som en annan av de kvalificerade leverantörerna några dagar före sista anbudsdag hade meddelat att de inte skulle lämna anbud då de bl.a. inte skulle hinna få fram bilaga med tredjepartsanalysen. Med beskedet att "utvärdering pågår" menades endast att utvärderingsprocessen pågick och påståendet innehöll inget ställningstagande till om anbuden var korrekta.

### **DOMSKÄL**

Av 1 kap. 24 § LUF följer att upphandlande enheter skall behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I förfrågningsunderlaget, punkt 1, anges bl.a. att sista tidpunkt för inlämnande av anbud är den 18 september 2012. Vidare anges, punkt 2.2.4, att en vind- och produktionsanalys, utförde av 3:e part, ska bifogas anbudet. I punkt 7 anges att bilagor ska vara tydligt markerade med angivet namn på bilaga som hänvisning sker till, och att anbud som inte är komplett inte tas upp till prövning.

Greenextreme har gjort gällande att det är oproportionerligt att utesluta bolaget på grund av att en bilaga av misstag inte har kommit in i tid. Vidare har Greenextreme gjort gällande att Sollentuna Energi har begränsat konkurrensen på ett otillbörligt sätt genom att inte utvärdera bolagets anbud samt anfört att Sollentuna Energi borde ha berett Greenextreme tillfälle att kom-

plettera sitt anbud med den saknade bilagan, eller åtminstone beakta den när Greenextreme självant gav in den nio dagar efter anbudstidens utgång.

I 9 kap. 8 § andra stycket LUF anges att den upphandlande enheten *får* begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Lagtexten ger således den upphandlande myndigheten en möjlighet, men inte en skyldighet att begära en komplettering.

Vidare är en av huvudprinciperna enligt såväl lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) som LUF att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. skallkrav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra eller frånfalla uppställda krav, eftersom förfarandet då skulle bryta mot likabehandlingsprincipen och principen om öppenhet (jfr Kammarrätten i Göteborgs dom den 14 september 2010, mål nr 1562-10, se även Kammarrätten i Göteborgs dom den 22 maj 2012, mål 872-12). Ett anbud som helt saknar vissa uppgifter som efterfrågats i förfrågningsunderlagets angivna skallkrav, kan inte kompletteras med dessa efter anbudstidens utgång utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom den 25 september 2009, mål nr 2467-09). Dessa tre kammarrättsdomar gäller visserligen LOU som dock innehåller en bestämmelse som är i princip identisk med 9 kap.8 § LUF.

Förvaltningsrätten finner att Sollentuna Energi gjort rätt som inte låtit Greenextreme efter anbudstidens utgång komplettera med en vind- och produktionsanalys utförd av tredje part. Att Sollentuna Energi på fråga av Greenextreme skickade ett neutralt svar att utvärderingen pågår, vilket den gjorde vid tidpunkten, saknar betydelse. Det har således inte framkommit

att Sollentuna Energi har brutit mot LUF. Greenextremes ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Ulrika Melin

Rådman

Föredragande har varit David Munck.



# 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 vartill 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 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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 uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1A LOU