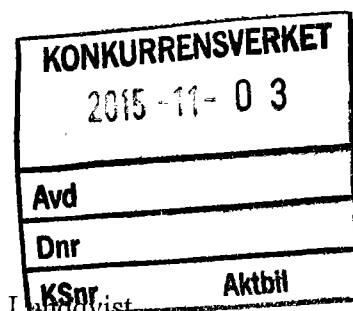




SÖKANDE

Elektroskandia Sverige AB, 556014-8412
Norrvikenleden 97
191 83 Sollentuna

Ombud: Advokat Henrik Seeliger och biträdande jurist Hanna Lundqvist
Advokatfirman Lindahl KB, Box 11911
404 39 Göteborg



MOTPARTER

- | | |
|--|-----------------|
| 1. Landskrona Energi AB | mål nr 10730-15 |
| 2. Bjäre Kraft ekonomisk förening | mål nr 10728-15 |
| 3. Höganäs Energi AB | mål nr 10729-15 |
| 4. Sjöbo Elnät AB | mål nr 10731-15 |
| 5. Skånska Energi Nät AB | mål nr 10732-15 |
| 6. Staffanstorps Energi AB | mål nr 10733-15 |
| 7. Staffanstorps Fibernät AB | mål nr 10734-15 |
| 8. Södra Hallands Kraft Ekonomisk förening | mål nr 10800-15 |
| 9. Ljungby Energinät AB | mål nr 10820-15 |

Ombud för 2-9:
Landskrona Energi AB, 556803-9217
Box 226
261 23 Landskrona

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporttjänster och posttjänster (LUF)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar att motparternas samordnade upphandling av ramavtal för el- och IT-material ska göras om.

BAKGRUND

Landskrona Energi AB, Bjäre Kraft Ekonomisk förening, Höganäs Energi AB, Sjöbo Elnät AB, Skånska Energi Nät AB, Staffanstorp Energi AB, Staffanstorp Fibernät AB, Södra Hallands Kraft ekonomisk förening och Ljungby Energinät AB (motparterna) genomför med ett öppet förfarande en samordnad upphandling av ramavtal för el- och IT-material.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Elektroskandia Sverige AB (Elektroskandia) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska göras om. Som grund för sin ansökan anför bolaget bl.a. följande. Förfrågningsunderlagets utformning strider mot 6 kap. 4 § LUF och likabehandlingsprincipen. Den är vidare diskriminerande och missgynnar Elektroskandia. Förfrågningsunderlaget hänvisar till uppgifter om ursprung och varumärke avseende samtliga de produkter som efterfrågas i upphandlingen, trots att det är möjligt att beskriva föremålet för upphandlingen tillräckligt preciserat och begripligt utan att göra sådana hänvisningar. Hänvisningarna följs dessutom inte av orden ”eller likvärdigt”. Upphandlande enheter har i förtydligande av förfrågningsunderlaget meddelat att det är tillåtet att offerera likvärdiga ersättningsprodukter endast för leverantörer som inte har efterfrågat produkt i sitt sortiment. Olika förutsättningar gäller således för olika anbudsgivare. Förbudet att offerera likvärdiga produkter missgynnar företag som har produkter med efterfrågade E-nummer i sitt sortiment. Elektroskandia är Sveriges största elgrossist och har en omfattande mängd artiklar och fabrikat i sitt sortiment. Det innebär att Elektroskandia i större utsträckning än alla andra leverantörer har artiklar med de E-nummer som upphandlande enheter efterfrågar i sitt sortiment. Det innebär också att Elektroskandia i stor utsträckning har likvärdiga ersättningsprodukter till ett lägre pris i sitt sortiment. Elektroskandia hade således kunnat offerera likvärdiga ersättningsprodukter till ett lägre pris än det Elektroskandia kan offerera för de specifika fabrikat som efterfrågas.

Elektroskandia har på grund av förfrågningsunderlagets utformning inte haft samma möjlighet som andra anbudsgivare att lämna ett konkurrenskraftigt anbud och har därmed lidit, eller i vart fall riskerat att lida, skada på grund av felen i upphandlingen.

Motparterna medger yrkandet om att upphandlingen ska göras om och anföra att formuleringar i anbudsföreläggandet kan strida mot 6 kap. 4 § LUF.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LUF framgår att förvaltningsrätten 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.

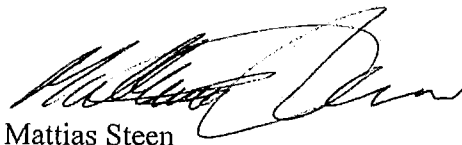
Enligt 6 kap. 4 § LUF första stycket får de tekniska specifikationerna inte innehålla uppgifter om ursprung, tillverkning eller särskilt framställningssätt eller hänvisningar till varumärke, patent, typ, ursprung eller tillverkning, om detta leder till att vissa företag gynnas eller missgynnas. Sådana uppgifter och hänvisningar får dock enligt 6 kap. 4 § andra stycket förekomma i specifikationerna, om det annars inte är möjligt att beskriva föremålet för upphandlingen tillräckligt preciserat och begripligt. En sådan uppgift eller hänvisning skall följas av orden "eller likvärdigt".

Vid överprövningar enligt LUF gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förvaltningsrättens bedömning

I aktuellt förfrågningsunderlag efterfrågas, genom hänvisning till artikelnummer, viss specifik vara av specifikt varumärke och modell utan att någon möjlighet att offerera likvärdiga eller motsvarande produkter framgår. Denna utformning av förfrågningsunderlaget strider mot 6 kap. 4 § LUF. Av förtydligande till förfrågningsunderlaget i samband med frågor och svar framgår att upphandlande enheter avsett att låta vissa anbudsgivare, men inte samtliga, möjlighet att offerera likvärdiga produkter. Ett sådant förfarande strider mot likabehandlingsprincipen. Utformningen och den avsedda tillämpningen av förfrågningsunderlaget innebär att Elektroskandia hindras från att offerera produkter som är likvärdiga de efterfrågade till ett lägre pris än vad bolaget kan offerera för de efterfrågade produkterna. Elektroskandia har därmed lidit eller riskerat att lida skada till följd av ovan nämnda felaktigheter. Grund för ett ingripande enligt LUF förligger således. Eftersom felaktigheterna är hänförliga till det konkurrensuppsökande skedet i upphandlingen ska upphandlingen göras om.

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



Mattias Steen

Anna Aktermo har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten 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 nås 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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.

