



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2013-10-09
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
9659-13 E
Enhet 2:6

SÖKANDE

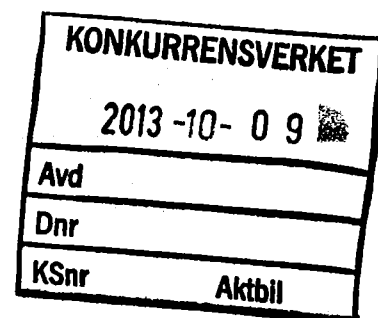
Västsvenska Värme & Sanitet AB, 556102-4869
Industrigatan 7
668 32 Ed

MOTPART

Dals-Eds kommun
Box 31
668 21 Ed

SAKEN

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

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och beslutar att upphandlingen ska göras om.

Dok.Id 229308

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197	Sten Sturegatan 14	031 - 732 70 00	031 - 711 78 59	måndag - fredag
400 15 Göteborg		E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se		08:00-16:00

BAKGRUND

Dals-Eds kommun har genomfört upphandlingen Brandstation, Ed, Ombyggnad för bergvärme (upphandlingen) som en förenklad upphandling. Genom tilldelningsbeslut den 27 augusti 2013 meddelade Dals-Eds kommun att man skulle anta Eds Vatten & Värme Service som entreprenör.

YRKANDE M.M.

Västsvenska Värme & Sanitet AB (VVS) ansöker om överprövning och anför i huvudsak följande. Den anbudsgivare som tilldelats avtal har inte levererat pris enligt förfrågningsunderlag och har inte heller levererat sidobud på egen konstruktion. Den efterfrågade styrövervakningen som uppges i förfrågningsunderlag är inte med vilket kan utläsas av prisskillnaderna. Ska leverans ske enligt förfrågningsunderlaget eller är det tillräckligt med en fungerande anläggning?

Dals-Eds kommun har inte levererat anbudsformulär och därför har VVS inte heller levererat samtliga poster i anbudet. Hade anbudsformuläret varit bifogat så hade detta följts. Detta har dock ingen betydelse för priset och upphandlingen.

I nu aktuellt fall väljer man att köpa den tilldelade entreprenörens förslag och tycker att detta förslag var bättre än det man konstruerat själv. Det borde i sådana fall ha gjorts en kompletteringsförfrågan på detta alternativ. Det har skett fyra rejäla avsteg från förfrågningsunderlaget förutom AFB.31.

Dals-Eds kommun yttrar sig i målet och anför i huvudsak följande. Ingen av de båda anbudsgivarna har levererat anbud enligt förfrågan. Vid utvärdering av anbuden utifrån deras brister har kommunen dragit slutsatsen att

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM

Sida 3
9659-13 E

det vinnande anbudet vid en jämförelse är klart fördelaktigast. Om man ska vara efterklok så skulle bägge anbudena ha förkastats och upphandlingen skulle ha gjorts om eftersom ingen anbudsgivare har levererat anbud enligt förfrågan.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen 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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Upphandlande myndigheter ska 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 (1 kap. 9 § LOU).

Forvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag, samt om detta medfört att den leverantör som ansöker om överprövning lidit eller kan komma att lida skada.

VVS har gjort gällande att vinnande anbudsgivare inte har givit anbud i enlighet med förfrågningsunderlaget, vilket också styrks av det faktum att Dals-Eds kommun medgett att ingen av de två anbudsgivarna har lämnat anbud i enlighet med förfrågningsunderlaget. VVS har därtill vidgått att bolaget inte heller levererat samtliga poster i förfrågningsunderlaget med

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 2

DOM

Sida 4
9659-13 E

tillägget att förbiseendet var hänförligt till att Dals Eds kommun inte tillhandahållit alla handlingar.

Av yttrandena samt av utredningen i målet framgår att vinnande bolag inte uppfyllt kraven i förfrågningsunderlaget varvid förvaltningsrätten gör bedömningen att det funnits skäl att utesluta vinnande bolag på denna grund. Eftersom så inte skett finns anledning att konstatera upphandlingen skett i strid med principerna i lagen om offentlig upphandling. Mot bakgrund av vad som framkommit i utredningen så har dock inte heller VVS uppfyllt kraven i förfrågningsunderlaget varvid frågan uppkommer om VVS kan anses lida skada av att upphandlande myndighet har agerat i strid med LOU. En anbudsgivare som rätteligen borde ha förkastats anses normalt inte att lida skada av att upphandlande myndighet inte har beaktat att även annan anbudsgivare borde ha uteslutits. I den aktuella upphandlingen fanns emellertid bara en anbudsgivare utöver den som begärt överprövning. Vid sådant förhållande skulle VVS kunna anses ha lidit skada om även vinnande bolags anbud borde ha förkastats p.g.a. bristande uppfyllelse av alla skalkrav (se Kammarrätten i Göteborgs domar i mål nr 4660-10 och 6966-11 m.fl.).

Då upphandlingen enligt ovan bedöms ha skett i strid med LOU och då VVS kan komma att lida skada av felaktigheten ska ansökan om överprövning bifallas. Mot bakgrund av omständigheterna i målet är det inte tillräckligt att besluta om rättelse utan bedömningen är att upphandlingen måste göras om.

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

Rickard Sahlsten

Rådman

Föredragande i målet har varit Anna Wennergren.



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 rättsutövningen 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 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.