



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2013-07-01
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
5284-13 E
Enhet 2:2

SÖKANDE

Neova AB, 556151-6708
Skolgatan 2
Box 394
551 15 Jönköping

MOTPART

Lerums kommun
443 80 Lerum

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2013-08-21	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 212656

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

BAKGRUND

Lerums kommun har genom förenklat förarande upphandlat bränslepellets. Fyra leverantörer inkom med anbud varav tre utvärderades medan Neova AB inte uppfyllde de obligatoriska kraven.

YRKANDE M.M.

Neova AB (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att bolaget ska anses ha kvalificerat sig till utvärdering. Bolaget anför att det var fel att utesluta bolaget på grund av att kommunen anser att bolaget gjort en reservation. Även om det inte efterfrågades så finns det inte någon information i anbudet om att man inte fick lämna en prisuppgift på akutleveranser.

Bolaget borde utvärderas på ett sätt som används i många andra upphandlingar, det görs i procent av hur många gånger man kommer att nyttja akutleveranser. Eftersom kommunen hävdar att de aldrig kommer att nyttja akutleveranser så kvarstår bolagets pris som oförändrat och bör alltså även i detta avseende tas med i utvärdering. Bolaget uppfyller alla kriterier som efterfrågats och hade det klart lägsta anbudet med 50 kronors skillnad per ton, vilket borde prioriteras när det handlar om skattebetalarnas pengar.

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Bolaget har inte visat att det med grund i upphandlingen har kunnat lida skada. För det fall rätten finner att bolaget har eller hade kunna lida skada anser kommunen att upphandlingen inte strider mot LOU eller de grundläggande principerna. Av förfrågningsunderlaget framgår att reservationer föranleder att anbudet kommer att förkastas. För upphandlingen tillämpas ett pris som är fast de första två åren och ska omfatta samtliga kostnader som kan hänföras till varan, vilket framgår av avsnittet Kontraktsvillkor, punkterna 5.1 och 5.2. Vidare framgår att akutbeställning kan komma att ske via telefon med efterföljande beställning via mail, punkten 6.1. Anbudsgivaren ska godkänna förfrågningsunderlaget i sin helhet och varan fritt levereras (inblåst/inpumpad) till av beställaren anvisad plats. Möjligheten till akutbeställningar via telefon

är av stor vikt för kommunen och ska inte medföra några extra kostnader. Det framgår klart och tydligt att akutbeställningar omfattas av den efterfrågade tjänsten och ska ingå i lämnat anbudspris utan att några kostnader får tillkomma. Det framgår av bolagets anbud att bolaget lagt till en kostnad på 2 500 kr per leverans vid akutbeställning. Detta utgör en prisreservation och medför att anbudet inte stämmer överens med förfrågningsunderlaget. Anbudet har därför uteslutits från utvärderingen.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag 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 § LOU).

Utredningen

2 Anbudet

2.6.1 Anbudets form och innehåll

Anbudet ska avges på svenska.

Anbudet ska avges skriftligt och inlämnas i slutet märkt kuvert, enligt 2.6.4

Kuvertet bör vara neutralt och utan anbudsgivarens logotype så att anbudsssekretessen kan upprätthållas.

Anbud ska avges på bilagt anbudsformulär.

Till anbudet ska blankett Miljö FN ILO 2011-08-12 bifogas.

OBS! Reservationer föranleder att anbudet kommer att förkastas.

5 Kommersiella villkor

5.1 Pris

Enligt lämnat pris kr/ton i Anbudsformulär. Pris i SEK exklusive moms. I priset ska samtliga kostnader som kan hänföras till varan ingå.

5.2 Prisjustering

Priset ska vara fast under de två första avtalsåren, därefter får prisjustering ske på 80 % av priset enligt nedan.

Regleringen av priset ska beräknas enligt följande 50% - Pelletsprisindex (www.pelletsforbundet.se) och 50 % - T08SÅ16 (www.akeriekonomi.se).

Som basmånad gäller februari 2013. Vid beräkning av index (referensmånad) gäller fastställt index två månader innan prisjustering åberopas. Begäran om prisjustering ska skriftligen, anmälas minst en månad före ikraftträdandet. Motpart ska inom två veckor skriftligen bekräfta dess överensstämmande med avtalade prisjusteringsvillkor.

Prisändring får tidigast tillämpas för leveranser som utförs från och med nästkommande kalendermånadsskifte. Av parterna godkänd prisförändring ska gälla under nästkommande år.

6 Leveransvillkor

6.1 Leveranstid

Leverans ska ske inom 3 arbetsdagar, enligt Krav på varan och transporten. Beställning sker i första hand via mail från kommunens inköpssystem, orderbekräftelse skickas inom 24 timmar. Akutbeställning, kan komma att ske via telefon med efterföljande beställning via mail, detta för att generera unikt inköpsordernummer, vilket måste anges på fakturan.

På blanketten **Krav på varan och tjänsten** ska anbudsgivaren kryssa i rutorna JA eller NEJ vid bl.a. påståendena: Leverans ska ske fritt (inblåst/inpumpad) till Lerums kommuns angivna leveransadress på respektive beställning, och Anbudsgivaren ska kunna ta emot akutbeställning via telefon för att senare få en mailbeställning från Lerums kommun. Detta för att generera inköpsordernummer, vilket måste anges på fakturan.

Förvaltningsrättens bedömning

Bolagets anbud har inte kvalificerat sig till utvärderingsfasen på grund av att kommunen anser att bolaget lämnat prisreservation. I ett av ovan redovisade avsnitt ur förfrågningsunderlaget har kommunen upplyst om att reservationer

medför att anbudet kommer att förkastas. Bolaget har i sitt anbud vid pris lagt till ”Vid akut-beställningar tillkommer en kostnad på 2 500 kr/leverans.”

Bolaget har invänt att eftersom kommunen hävdar att de aldrig kommer att använda sig av möjligheten att göra akutleveranser kvarstår bolagets pris oförändrat, och bör utvärderas utifrån det. Kommunen understryker däremot i yttrandet till förvaltningsrätten vikten av att kunna göra akutbeställningar utan att drabbas av några extra kostnader.

Förvaltningsrätten anser mot bakgrund av vad som är visat i målet att bolaget får anses ha lämnat en otillåten prisreservation och att kommunen därför haft fog för sitt beslut att inte utvärdera bolagets anbud. Bolagets ansökan ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1b LOU)

Susanne Nilsson
Rådman

Föredragande har varit M Georgsson.



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 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.