


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

 Föredragande:
Carin Gunnarsson

DOM
2010-04-14
Meddelad i
Växjö

 Mål nr
1833-10

SÖKANDE

 Francks Kylindustri i Helsingborg AB, 556370-6760
Makdamgatan 5
254 64 Helsingborg

 Ombud: Jur.kand. Andreas Sundén
Advokatfirman Glimstedt Norrköping KB
Box 1234
600 42 Norrköping

MOTPART

 Växjö Energi AB, 556187-5203
Box 497
351 06

SAKEN

 Ansökan om överprövning enligt lagen om upphandling inom områdena
vatten, energi, transporter och posttjänster (LUF)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om.

KONKURREREN	
2010-04-15	
Avt	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 3242

 Postadress
Box 42
351 03 Växjö

 Besöksadress
Kungsgatan 8

 Telefon
0470-868 00

 E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se

 Telefax
0470-869 50

 Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:30

YRKANDEN

Växjö Energi AB (VEAB) har genomfört en upphandling avseende kylmedelskylare. Tilldelningsbeslut har fattats den 24 mars 2010.

Francks Kylindustri i Helsingborg AB (Francks) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att rättelse ska ske på så sätt att Francks anbud ska antas och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Francks anför bl.a. följande. Grundläggande vid upphandling enligt LUF är att upphandlande enheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Alla anbudsgivare måste informeras om vilka kriterier som den upphandlande enheten kommer att tillämpa vid anbudsutvärderingen, så att dessa på ett rimligt sätt kan bedöma vad som kommer att tillmätas vikt när de utarbetar sina anbud. VEAB har brustit i sina skyldigheter enligt LUF i samband med den aktuella upphandlingen. Leverantörerna har inte i förväg kunnat bedöma hur utvärderingen av Anbudspris, Driftskostnad, Service och Leveranstid skulle komma att ske. Utvärderingen av Driftskostnad har på ett markant sätt avvikit från vad som angivits i förfrågningsunderlaget och det har inte varit möjligt för leverantörerna att bedöma vad som skulle kunna komma att tillmätas vikt vid den slutliga utvärderingen. Francks anbud hade varit det ekonomiskt mest fördelaktiga om Driftskostnaden hade bedömts i enlighet med vad som förespeglades i förfrågningsunderlaget, nämligen om hänsyn hade tagits till energiåtgången vid olika varvtal på fläktarna. Vidare kan konstateras att Processor AB:s anbud inte omfattar räcke och trappor eller stegar runt kylmedelskylare, vilket är ett krav enligt förfrågningsunderlaget. Processor AB:s anbud hänvisar till NL 01, i strid med förfrågningsunderlaget som stipulerar att leveransbestämmelserna i ABA 99 ska vara tillämpliga. Förfarandet har fått till följd att Francks har lidit skada, eftersom bolaget inte på ett rimligt sätt har kunnat bedöma hur dess anbud skulle utformas för att få högsta poäng i utvärderingen och då Francks anbud har utvärderats på ett sätt som bedömts strider mot vad som

framgår av förfrågningsunderlaget samt då hänsyn inte tagits till de verkliga driftskostnaderna.

VEAB har valt att avbryta upphandlingen avseende kylmedelskylare.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Förvaltningsrätten har den 1 april 2010 förordnat att upphandlingen inte får avslutas i avvaktan på att rätten beslutar något annat.

Enligt 16 kap 1 § LUF får en leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Av 16 kap 2 § LUF framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts om den upphandlande enheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap 24 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Enligt 1 kap 24 § LUF ska upphandlande enheter 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.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap 2 § LUF. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att han lidit eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LUF.

Av VEAB:s förfrågningsunderlag framgår att upphandlingen av kylmedelskylare kommer att ske som en förenklad upphandling. Av komplettering 2 framgår att utvärderingskriterierna är

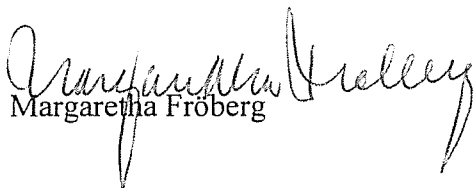
1. Anbudssumma 40 poäng (lägst pris 40 poäng).
2. Driftskostnad 20 poäng (lägst driftskostnad under 5 år 20 poäng. Beräknas av Växjö Energi utifrån specificerade data.
3. Servicenivå 10 poäng (kort inställetid och låg kostnad ger hög poäng).
4. Leveranstid 30 poäng (kort leveranstid ger 30 poäng).

Maximalt antal poäng är 100 och det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet kommer att antas.

Förvaltningsrätten kan konstatera att det inte finns något närmare beskrivning av hur poängsättningen ska ske inom något av utvärderingskriterierna. Principerna för poängsättningen ger därmed stort utrymme för godtycke och får anses medföra en i princip fri prövningsrätt för VEAB. Anbudsgivaren har saknat möjlighet att förutse vad som kan komma att tillmätas betydelse vid prövningen av anbudet. De vaga formuleringarna strider mot kraven på transparens och likabehandling.

Den upphandlande myndigheten har uppgivit att upphandlingen avbrutits. Det får anses klarlagt att VEAB brutit mot bestämmelserna i LUF och att Francks härigenom kan komma att lida skada. Eftersom det är brister i förfrågningsunderlaget ska upphandlingen göras om.

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


Margaretha Fröberg



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 offentlig part 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 var till 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens 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 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 uppges sitt namn, adress och telefonnummer.