



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 2

DOM
2013-01-23
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
574-13 E
Enhet 2:2

SÖKANDE

Ventim AB, 556207-6272
Box 726
391 27 Kalmar

Ombud: Peter Winberg, adress som ovan

MOTPART

Göteborgs Energi AB, 556362-6794
Box 53
401 20 Göteborg

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2013-04-25	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 185964

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

BAKGRUND

Göteborgs Energi AB genomför en upphandling av Fjärrvärmeventil DN 800 med ställdon, Rosenlund, dnr 12-0163. I tilldelningsbeslut den 7 januari 2013 har meddelats att avtal avses tecknas med Kompotek AB.

YRKANDEN M.M.

Ventim AB har hos förvaltningsrätten framfört i huvudsak följande. Vald leverantör – Kompotek AB – ej uppfyller följande av Göteborgs Energi AB angivna krav: 1. Har inget certifierat kvalitetsledningssystem. 2. Har inget certifierat miljöledningssystem 3. Kompotek AB har inte rätten att sälja ventiler av fabrikat Hanwei på svenska marknaden. Den skada som åsamkats Ventim gäller utebliven order på SEK 398 000.

Göteborgs Energi AB anser att ansökan ska avslås och anför bland annat följande. Upphandlingen har genomförts i enlighet med LUF och bakomliggande EG-rättsliga principer. För det fall förvaltningsrätten skulle finna att det har förelegat brister i hur upphandlingen har genomförts har bristerna i vart fall inte varit av sådan art eller omfattning att de krav som uppställs i LUF kan anses ha blivit åsidosatta. Göteborg Energi AB har inte särbehandlat någon anbudsgivare vare sig i positiv eller negativ bemärkelse. Ventim AB:s anbud var inte lika ekonomiskt fördelaktigt som tilldelad leverantörs anbud och inte heller uppfyllde de leveranstiden på samma sätt som tilldelad leverantörs anbud gör. Ventim AB kan inte heller anses ha lidit eller kan komma att lida skada. Skäl för ingripande enligt 16. kap LUF saknas således. – Göteborgs Energi AB följer alltid LUF och får inte ställa krav på att leverantörer ska ha certifierade kvalitets- eller miljöledningssystem. Däremot har Göteborgs Energi AB alltid med frågor kring vad leverantörerna har precis som gjorts i denna upphandling. Göteborgs Energi AB kan inte diskvalificera tilldelad leverantör såsom Ventim AB

anför. Göteborgs Energi AB kan inte heller diskvalificera tilldelad leverantör enligt Ventim ABs yrkande om att de har ensamrätt i Sverige på produkten. Det strider mot de grundläggande principerna om likabehandling och fri konkurrens. – Till stöd för sin inställning har Göteborgs Energi AB åberopat e-postmeddelande den 15 januari 2013 från Kompotek AB.

Ventim AB har därefter vidhållit sin talan och sagt i huvudsak följande. Certifierat kvalitetsledningssystem är ett krav på att vald leverantör, ej vald leverantörs distributör/fabrikant, skall kunna uppvisa denna certifiering. Skall uppges inkludera kvalitetsansvarig enl. förfrågan. Certifierat miljöledningssystem är ett krav på att vald leverantör, ej vald leverantörs distributör/fabrikant, skall kunna uppvisa denna certifiering. Miljödeklarationsblankett är bifogad i förfrågningsunderlaget samt att Göteborgs Energi uppger att de ställer miljökrav vid upphandlingen, anges även under provningsförutsättningar. Vidare skall Miljöansvarig anges. Kompotek kan med hänsyn till innehållet i ”authorization letter” ej lämna fullständig garanti på Hanwel-ventiler motsvarande krav i denna upphandling.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får allmän förvaltningsdomstol överpröva en upphandling (ur 16 kap. 4 § LUF).

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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § LUF).

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 skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande enheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i LUF. Förvaltningsrätten ska endast beakta de grunder som sökanden har framfört i målet (jfr RÅ 2009 ref. 69).

Utredning

Av förfrågningsunderlagets Upphandlingsföreskrifter framgår bland annat följande.

Anbuds form & innehåll

--- Anbudet skall följa anvisningar i förfrågningsunderlaget och ge svar på frågor ställda i dess olika delar samt fylla i svarsformulär. Tillhörande bilagor angivna i svarsformulär skall bifogas så att komplett underlag för utvärdering erhålls.

Prövning av anbud

Först görs en formell kontroll. Anbudsgivaren kan komma att förkastas om:

- väsentliga uppgifter utelämnas i anbudet
- anbudet ej är lämnad på anvisat sätt
- anbudet ej är lämnad senast vid anbudstidens utgång.

Beställaren förbehåller sig rätten att förkasta samtliga inkomna anbud.

Anbudsutvärdering

Om anbudsgivaren uppfyller ställda krav utvärderas hans anbud.

Den anbudsgivare som har det för beställaren mest ekonomiskt fördelaktiga anbudet med hänsyn till nedanstående kommer att antas som leverantör.

Utvärdering sker med avseende på följande kriterier listade i prioritetsordning:

- Pris
- Leveranstid
- Referenser, kvalitet och service
- Miljö

OBS! Om anbudsgivare utelämnar uppgifter i anbudsformuläret kommer dennes anbud, för att göra anbudet jämförbara, att belastas med mest ofördelaktiga uppgift på aktuell del från övriga anbudsgivare.

Av formulär till anbud 12-0163 framgår bland annat följande.

Vi erbjuder oss härmed att leverera i överensstämmelse med Er anbudsinfordran med tillhörande handlingar enligt nedan.

PRÖVNINGSFÖRUTSÄTTNINGAR

Anbudsgivarens uppfyllande av krav:

Pos	Frågeställning	Svar(J/N) om ej annat anges
1	---	
2	---	
3	---	---
4	---	---
5	Anbudsgivaren uppfyller ställda miljökrav under Kvalificeringskrav i handlingen Miljödeklaration.	

System för kvalitetssäkring

System for kvalitetssäkring	Markera med X
Certifierat kvalitetsledningssystem enligt ISO 9001	
Annat certifierat kvalitetsledningssystem	
Dokumenterat kvalitetsledningssystem	
Policy / Odokumenterat kvalitetsledningssystem	
Inget	

Härmed lämnas anbud i enlighet med de föreskrifter som lämnats för rubricerade upphandling. Anbudsgivare försäkrar att lämnade uppgifter är korrekta.

I bilaga MILJÖDEKLARATIONSBLANKETT anges bland annat följande.

Kvalificeringskrav

I samband med tillverkning, lagerhållning och leverans av varor som upphandlas av Göteborg Energi AB ska gällande lagar, förordningar och föreskrifter inom miljöområdet följas.

Utvärdering

Markera de uppgifter som stämmer in på Er verksamhet/produkt.

1. Ja/Nej Ert miljöledningssystem är certifierat av tredje part enligt ISO 14 001 och/eller EMAS eller likvärdigt Skriv vilket här:
2. Ja/Nej Planering och miljöanpassning av transporter av Era produkter till kund.
3. Ja/Nej Ert produktsortiment där Ni om möjligt har miljöanpassade alternativ.

Ansvarig person för miljöfrågor. Skriv namn och telefonnummer här:

.....

Kopior på certifikat och andra dokument skall biläggas.

9. Egna kommentarer/tillägg om Ert miljö- och klimatarbete:

Ovanstående uppgifter ska kunna styrkas vid anmodan. Beställaren förbehåller sig rätten att kontrollera att de angivna miljökraven är uppfyllda t.ex. genom stickprov eller revision.

I tilldelningsbeslut/utvärdering framgår att sju anbud lämnats. Av dessa har ett förkastats med motiveringen att fel ventil offererats. I av Göteborgs Energi AB åberopat e-postmeddelande från Kompotek AB sägs bland annat följande.

Anbudet följer helt ert förfrågningsunderlag inklusive begärd dokumentation enligt punkt 1.5. Förutom ifyllt Formulär avseende anbudsgivaren har även överlämnats CE-PED, ISO 9001 och ISO 14001 certifikat samt begärd referenslista. Bland angivna referenser finns även företag med som gjort sina upphandlingar i enlighet med LOU.

Förvaltningsrättens bedömning

Ventim AB åberopar tre grunder för att upphandlingen inte gjorts korrekt nämligen att vinnande leverantör saknar certifierat kvalitetsledningssystem, saknar certifierat miljöledningssystem och saknar rätten att sälja ventiler av fabrikat Hanwei på svenska marknaden, varför fabrikantens garanti för offererad produkt saknas.

Vad gäller först påståendet att vinnande leverantör saknat certifierat kvalitetsledningssystem noterar förvaltningsrätten att något krav på att anbudsgivaren ska ha ett certifierat system för kvalitetsledningssystem inte anges i förfrågningsunderlaget eller i formulär till anbud. Endast uppgifter om vilket system för kvalitetssäkring, om något, efterfrågas. Det noteras också att Referenser, kvalitet och service anges som näst lägsta utvärderingskriterium efter Pris och Leveranstid. Vid dessa förhållande kan Ventim ABs talan i denna del inte föranleda något ingripande enligt LUF från förvaltningsrätten.

Vad gäller påstående att vinnande leverantör saknar certifierat miljöledningssystem noterar förvaltningsrätten att certifierat miljöledningssystem

enligt förfrågningsunderlaget inte är ett kvalificeringskrav utan ska användas vid utvärderingen av lämnade anbud. Av förfrågningsunderlaget framkommer att miljö anges som lägsta utvärderingskriterium efter Pris, Leveranstid och Referenser, kvalitet och service. Vid dessa förhållande kan Ventim ABs talan i denna del inte föranleda något ingripande enligt LUF från förvaltningsrätten.

Bolaget uppger att vinnande leverantör inte har rätt att på svensk marknad sälja ventiler av fabrikat Hanwei. Till stöd för sin talan åberopar bolaget ett bemyndigande brev "Authorization letter" daterat den 1 februari 2012. Av dokumentet framgår bland annat att brevet innebär att Shanghai Pudong Hanwei Valve Co Ltd (SPHW) endast ger eftermarknaden service (reservdelar och service) till ventiler som sålts av Ventim, Ventil & Instrument AB och SPHW tillämpar giltig garantitid på ventiler som sålts av Ventim, Ventil och Instrument AB på den svenska marknaden. Förvaltningsrätten finner inte att ovanstående kan medföra att Göteborgs Energi AB saknat möjlighet att upphandla aktuell ventil från annan än Vetim AB. Förvaltningsrätten noterar vidare att i förfrågningsunderlaget inte efterfrågats någon uppgift om garanti på aktuell ventil. Vid dessa förhållande kan bolagets talan inte heller i denna föranleda något ingripande enligt LUF från förvaltningsrätten.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att ansökan ska avslås.

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

Silja Klint

Rådman



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. 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 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 uppge sitt namn, adress och telefonnummer.