

**LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2009-06-24
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
4169-09 E
Rotel 17

SÖKANDE

NordIQ Göteborg AB, 556576-6622
Södra Saltsjönäsvägen 31
421 66 Västra Frölunda

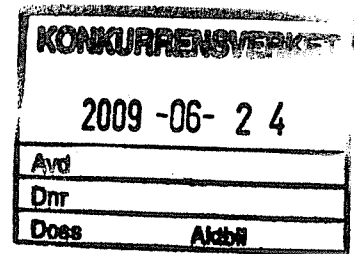
Ombud: Biträdande juristen Mikael Dubois
Hamilton Advokatbyrå Stockholm KB
Box 715
101 33 Stockholm

MOTPART

Göteborgs Energi AB
Box 53
401 20 Göteborg

SAKEN

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



DOMSLUT

Länsrätten beslutar att rättelse ska ske genom att NordIQ Göteborg AB ska
anses kvalificerade till steg två i upphandlingen.

Dok.Id 170380

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031-732 70 00
E-post: lansrattenigoteborg@dom.se

Telefax
031-711 78 59

Expeditionstid
måndag – fredag
09:00-15:00

BAKGRUND

Göteborg Energi har påbörjat prekvalificering för en upphandling benämnd Samarbetsavtal fjärrvärme och fjärrkylcentraler, referensnummer (09-0038) avseende nybyggnation och reinvesteringar av fjärrvärme- och fjärrkylcentraler genom anbudsansökningsinbjudan.

Av e-postmeddelande från Göteborg Energi AB daterat den 26 maj 2009 framgår att NordIQ Göteborg AB inte har kvalificerat sig till steg två i upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

NordIQ Göteborg AB (bolaget) begär överprövning hos länsrätten och yrkar i första hand att upphandlingen ska rättas, innebärande att bolaget förklaras kvalificerat för steg två i upphandlingen, och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Bolaget yrkar även att upphandlingen inte får avslutas innan domstolens prövning har skett. Bolaget anför i huvudsak följande till stöd för sin talan. Göteborg Energi AB har inte klargjort vilka krav som man har haft för prekvalificering i anbudsansökningsinbjudan. Bolaget har på telefon fått information om att anbudsgivande företag ska ha en omsättning på minst 20 Mkr och minst 10 anställda. Bolaget uppfyller enligt Göteborg Energi AB inte dessa krav. Göteborg Energi AB:s krav vid upphandlingen har inte varit relevanta och transparenta då kraven inte har funnits angivna i inbjudan. Detta är av stor betydelse för bolaget eftersom om de hade känt till samtliga krav hade kunnat agera därefter, t.ex. genom att ha deltagit i prekvalificeringen genom partner som även uppfyllt kravet på omsättning och antal anställda. Dessutom har bolaget en hög ekonomisk stabilitet vilket visas av företagsupplysning från UC. Bolaget kan mot angiven bakgrund komma att lida skada.

Göteborg Energi yrkar att bolagets ansökan om överprövning avslås och anför bl.a. följande. Ansökan om överprövning är ogiltig eftersom NordIQ Göteborg AB hänvisar till reglerna i LOU och det framgår av förfrågningsunderlaget att det är LUF som är tillämplig. Dessutom är bedömningen att utesluta NordIQ Göteborg AB korrekt och har gjorts i enlighet med proportionalitetsprincipen. Av förfrågningsunderlaget framgår att leverantörens storlek måste stå i proportion till leveransens omfattning. Av förfrågningsunderlagen framgår vidare att Göteborg Energi AB under avtalsperioden bedömer den totala investeringen till ca 120 Mkr. NordIQ Göteborg AB har en omsättning på ca 10 Mkr och har nio anställda, vilket uppenbarligen inte kan anses tillräckligt. Göteborg Energi måste få leverantörer med sådan stabilitet och kapacitet att det inte föreligger någon risk att leverantören inte kan fullgöra sitt åtagande. Göteborg Energi AB har i den aktuella upphandlingen fått in ett stort antal anbudsansökningar och valt ut ett flertal leverantörer till anbudsgivning. Antalet kvalificerade leverantörer som bjudits in till anbudsgivning är tillräckligt för att garantera att effektiv konkurrens upprätthålls i upphandlingen. Ett krav att en leverantör ska ha ekonomisk stabilitet som är fullgod satt i relation till leveransens omfattning är ett krav som står väl i proportion till vad som ska upphandlas och detta krav kan NordIQ Göteborg AB inte anses uppfylla.

DOMSKÄL

Länsrätten har enligt 16 kap. 2 § första stycket LUF att pröva om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 24 § eller någon annan bestämmelse i lagen. Om så är fallet och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt 1 kap. 24 § LUF ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och ickediskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska enligt samma paragraf principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Regeringsrätten har i RÅ 2002 ref. 50 bl.a. uttalat att det får anses krävas att förfrågningsunderlaget ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande enheten tillmäter betydelse vid upphandlingen. Detta följer även av gemenskapsrättens krav på likabehandling, förutsebarhet och transparens. Regeringsrätten uttalade vidare att de skiftande förhållanden som förekommer i det ekonomiska livet gör att även förfrågningsunderlag som inte är optimalt utformat får godtas under förutsättning att de principer som bär upp lagen om offentlig upphandling och gemenskapsrätten inte träds för när.

Länsrätten, som tar upp målet för direkt avgörande, gör följande bedömning.

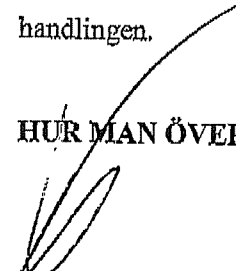
Bolagets ansökan om att lämna anbud har förkastats av den upphandlande enheten då bolaget inte har ansetts uppfylla kravet på ekonomisk stabilitet. Bolaget anser att de har uteslutits på en grund som inte framgår av förfrågningsunderlaget. I förfrågningsunderlaget anges att ett av kraven som ställs på leverantören är "ekonomisk stabilitet som är fullgod satt i relation till leveransens omfattning". Bolaget har först efter det att de tagit del av inbjudan fått information om det specifika krav som ställts på dem angående omsättning och antal anställda, som de inte uppfyllt.

Ett förfrågningsunderlag ska vara så klart och tydligt utformat att en leverantör på grundval av detta kan avgöra vad den upphandlande enheten tillmäter betydelse vid upphandlingen. Länsrätten anser inte att förfrågningsunderlaget i de nu ifrågasatta delarna uppfyller kraven på likabehandling,

**LÄNSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**Sida 5
4169-09 E

förutsebarhet och transparens då det endast i mycket vaga ordalag anges vilka krav som uppställs på leverantören såvitt avser ekonomisk stabilitet. Bolaget får anses ha lidit eller kan komma att lida skada av detta. I RÅ 2005 ref 47 uttalar Regeringsrätten att domstol kan välja mellan att besluta att en upphandling ska göras om eller att den ska rättas. Länsrätten anser emellertid att det i detta fall är tillräckligt att rättelse sker genom att NordIQ Göteborg AB ska anses kvalificerade för steg två i den aktuella upphandlingen.

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


Ann-Louise Björnsson

/EL



SVERIGES DOMSTOLAR

Bilaga

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Göteborg.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättsförhandlingen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut var till länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens 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 skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.