



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM
2010-10-04
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
16510-10 E
Enhet 1:2

SÖKANDE

Butting Behälterbau GmbH & Co. KG

Ombud: Raimo Huhtakangas
Estanc AB
Gösta Berlingsväg 51
691 38 Karlskoga

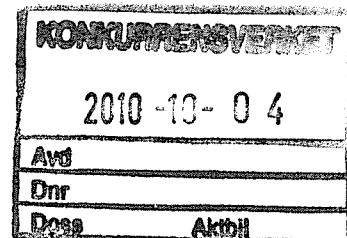
MOTPART

Sektorn för samhällsbyggnad
Härryda kommun
435 80 Mölnlycke

Ombud: Advokat Per-Ola Bergqvist
Foyen Advokatfirma
Box 7229
103 89 Stockholm

SAKEN

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



DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut från den 10 september 2010 upphör därmed att gälla.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning I**DOM****YRKANDEN M.M.**

Härryda Kommun, Samhällsbyggnadsavdelningen, har genomfört en upphandling av kolfiltertankar till Finnsjöns vattenverk. Av tilldelningsbeslut den 31 augusti 2010 framgår att Goodtech Environment AB (Goodtech) vunnit upphandlingen.

Genom ombud begär Butting Behälterbau GmbH & Co. KG (Butting) överprövning av upphandlingen och anför i huvudsak följande. Goodtechs anbud följer inte ställda krav och ska därför inte antas till prövning. Anbudet från Goodtech bör vara ogiltigt på grund av utelämnande av efterfrågade uppgifter. Det gäller uppgifter om anbudsgivarens miljö- och kvalitets-säkringssystem, registreringsbevis av PRV (patent- och registreringsverket), intyg om att företaget har F-skatt och är fritt från hinder enligt LOU samt av Skattemyndigheten ifylld blankett (SKV 4820). Vidare finner man det märkligt att man ska ange ett totalpris för jobbet när man sedan anger att betalningsvillkoren innebär att fakturering sker efter prestationsbunden betalningsplan. Upphandlingen bör göras om och man bör välja det anbud som uppfyller de angivna skallkraven enligt förfrågan och som har det totalt lägsta anbudspriset.

Förvaltningsrätten beslutade den 10 september 2010 att upphandlingen inte får avslutas innan slutligt avgörande i frågan föreligger (interimistiskt beslut).

Härryda kommun anser att ansökan om överprövning ska lämnas utan bifall och anför bland annat följande. Av förfrågningsunderlaget kan utläsas att allmänna leveransbestämmelser NLM 02 (standardavtal för leverans med montage av maskiner samt annan mekanisk, elektrisk och elektronisk utrustning inom och mellan Danmark, Finland, Norge och Sverige) gäller

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

med vissa ändringar och tillägg. Där framgår vidare att "*Med ändring av och tillägg till pkt 24 i NLM 02 gäller*"

- *att fakturering sker efter prestationsbunden betalningsplan, dock högst en gång per månad. Fakturering sker härvid med belopp motsvarande 90 % av utfört arbete. Utfört arbete avser levererad och monterad utrustning. Resterande belopp faktureras efter godkänd besiktning och åtgärdade eventuella anmärkningar från besiktningen.*
- *att av leverantören upprättad leverans och betalningsplan skall godkännas av beställaren innan fakturering får ske.*

Den i NLM 02, punkten 24, angivna bestämmelsen reglerar betalningsvillkor tillsammans med underpunkterna 24.1 och 24.2. Punkt 24.2 avser betalning vid montage till fast pris. För nu aktuellt uppdrag gäller således inte den angivna ordningen i 24.2. Istället gäller prestationsbunden betalning i enlighet med en av leverantören upprättad, och av beställaren godkänd, leverans- och betalningsplan.

Vid anbudstidens utgång hade sju anbud inkommit. Fem av dessa, bland annat Buttings anbud, avvek från kraven som uppställts i förfrågningsunderlaget. Av Buttings anbud följer vad avser betalningsvillkor följande.

Betalningsvillkor:

- *30 % vid order mot garanti, 30 dagar netto*
- *60 % vid leverans av tankar, 30 dagar netto*
- *10 % vid avslutat platsmontage och godkänd besiktning*

Buttings har således inte ingivit ett anbud i överensstämmelse med förfrågningsunderlagets betalningsvillkor och anbudet var därmed "orent". Mot bakgrund av likabehandlingsprincipen får anbud som inte överensstämmer med vad som efterfrågats, anbud som innehåller reservationer mot i för-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

frågningsunderlaget uppställda villkor eller annars inte uppfyller ställda skalkkrav, inte tas upp till prövning.

Goodtechs anbud innehåller uppgifter om företagets miljö- och kvalitetssäkerhetssystem, registreringsbevis, intyg om F-skatt och SKV 4820. Det var helt komplett och hade inga reservationer mot förfrågningsunderlagets villkor. Buttings påstående om avsaknad av handlingar i angivna hänseenden är således helt grundlösa och gripna ur luften.

Butting har herefter givits möjlighet till yttrande men har inte hörts av.

DOMSKÄL

LOU har genom SFS (2010:571) genomgått en del ändringar vilka enligt övergångsbestämmelserna träder i kraft den 15 juli 2010. Av nämnda övergångsbestämmelser framgår vidare att äldre bestämmelser gäller för upphandlingar påbörjade före ikraftträdandet. Enligt förarbetena till nämnda ändringar (prop. 2009/10:180 s. 310) framgår att en upphandling anses påbörjad när den upphandlande myndigheten eller enheten beslutat om vilket upphandlingsförfarande som ska tillämpas eller senast när myndigheten eller enheten genom annons eller på annat sätt beslutat att begära in anbud. Nu aktuell upphandling, är påbörjad före den 15 juli 2010, varför bestämmelserna i dess lydelse dessförinnan är de som redovisas nedan såsom tillämpliga bestämmelser.

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upp-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**Sida 5
16510-10 E

handlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 2 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Enligt praxis ska anbud som inte uppfyller skallkraven förkastas (jmf kammarrätten i Göteborgs dom i mål 4885-04 och kammarrätten i Stockholms dom i mål 8085-04). Detta framgår även av EG-rättslig praxis (se C-87/94, *Kommissionen mot Belgien* och C-243/89 *Kommissionen mot Danmark*).

Förvaltningsrättens bedömning

Av handlingarna i målet framgår att det till Goodtechs anbud finns fogat uppgifter om företagets miljö- och kvalitetssäkerhetssystem, registreringsbevis, intyg om F-skatt och SKV 4820. Anbudet har således inte varit behäftat med brister, utan uppfyller de i förfrågningsunderlaget uppställda skallkraven.

Det framgår vidare att de i Buttings anbud angivna betalningsvillkoren inte överensstämmer med förfrågningsunderlagets betalningsvillkor. Ett anbud som inte uppfyller skallkraven ska förkastas.

Mot bakgrund av ovanstående finner förvaltningsrätten att Butting inte förmått visa att upphandlingen varit behäftad med sådana brister att den ska göras om eller att rättelse ska ske. Härryda kommun har agerat i enlighet med LOU och Butting kan därför inte anses ha lidit eller kunna komma

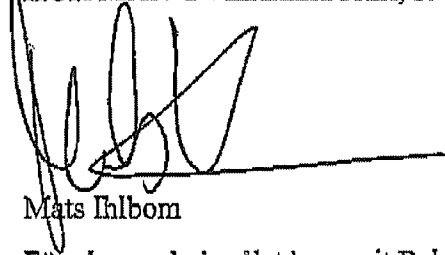
FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 6
16510-10 E

att lida någon skada. Buttings ansökan om överprövning ska således lämnas utan bifall.

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



Mats Ihlbom

Föredragande i målet har varit Rebecca Widsén



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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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 uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1B LOU