



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2016-09-27
Meddelad i Växjö

Mål nr
2985-16

SÖKANDE

Solhybrid i Småland AB, 556778-5612
Arabygatan 50
352 36 Växjö

MOTPART

Videum AB, 556292-3366
351 96 Växjö

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2016 -09- 27 →	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Solhybrid i Småland AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 141416

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se
www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Videum AB (Videum) har genomfört en upphandling benämnd Solcellsentreprenad G19. Upphandlingen genomfördes som ett förenklat förfarande och Videum avsåg att anta anbudet med lägst pris. Genom tilldelningsbeslutet den 16 augusti 2016 antogs Holje EL AB.

Solhybrid i Småland AB (Solhybrid) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att utvärderingen och upphandlingen ska göras om. I huvudsak anförs följande. Solhybrid tilldelades först uppdraget. En ny utvärdering gjordes emellertid sedan en annan anbudsgivare påtalat att Solhybrids offererade solcellspanel inte klarade 17 procent moduleffektivitet. Detta var ett skall-krav även om det inte inverkar på vad anläggningen producerar per år. En ny utvärdering gjordes där annan anbudsgivare tilldelades kontraktet. Solhybrid har tagit del av anbuden och kommit fram till att alla bör uteslutas. Solhybrid uppfyller inte kravet på 17 procent moduleffektivitet. Holje El AB och ELIT AB har i strid mot AFB 53 inte sänt in någon skuggberäkning. Lambertsson har inte sänt in efterfrågat TUV certifikat eller liknande. Det saknas även uppgifter om infästningspunkter. Dessutom har Videum inte tagit hänsyn till alla kabel, smuts, degradering o.s.v. i övriga anbudsgivares anbud. Detta gör att en rättvis bedömning av ”pris/ kWh producerad energi” inte går att utläsa.

Videum bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Holje El AB och ELIT AB uppfyller det ifrågasatta kravet eftersom ingen separat skuggberäkning krävs. Lambertsson har sänt in produktblad från ICIM som är ett liknande organ som TUV. Utvärderingen är korrekt utförd och Holje EL AB är vinnande anbudet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 4 § LOU får allmän förvaltningsdomstol efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada överpröva en upphandling.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts 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.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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. De grundläggande principer som ska efterlevas vid all offentlig upphandling är principerna om icke-diskriminering, likabehandling, transparens (öppenhet och förutsebarhet), proportionalitet och ömsesidigt erkännande. I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan. Domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrätten gör följande bedömning

Det är i målet ostridigt att anbudet från Solhybrid inte uppfyller alla obligatoriska krav. För att skaderekvisitet ska vara uppfyllt krävs därför att bolaget kan påvisa fel på övriga anbud, varav det kan finnas skäl till att förordna att upphandlingen ska göras om.

Solhybrid anser att anbudet som rankats som nummer två inte uppfyller obligatoriskt ställda krav avseende certifikat och beskrivning över infästningspunkter. Videum har inte bemött dessa uppgifter. Solhybrid får därmed anses ha visat att påståendet är korrekt och att andraplaceringen felaktigt kvalificerats. Solhybrid har även synpunkter på vinnande bolaget och menar att anbudet saknar en obligatorisk separat skuggberäkning. Videum anser att det räcker med en energiberäkning som inkluderar detta. Det är sökanden som måste visa att ett fel föreligger. Upphandlande myndigheten har även ett visst tolkningsföreträde. Förvaltningsrätten finner inte att Solhybrid visat att det obligatoriska kravet ska tolkas på det anförda sättet. Förvaltningsrättens bedömning är därför att Solhybrid inte visat att Videum agerat i strid mot LOU genom att kvalificera övriga anbudsgivare. Inte heller har Solhybrid anført något i övrigt som visar att Videum brutit mot LOU. Ansökan om överprövning bör därmed avslås.

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

Per Hansson
rådman

Föredragande har varit Helene Larsson



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. 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 nås 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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.