



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

DOM
2015-05-21
Meddelad i
Uppsala

Mål nr
889-15

Enhet 2

SÖKANDE

Radiator VVS Aktiebolag, 556027-1065

Ombud: Pekka Kolehmainen
Radiator VVS AB
Box 1805
701 18 Örebro

MOTPART

Bostads AB Mimer i Västerås, 556019-3384
Box 1170
721 29 Västerås

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2015-05-26	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Radiator VVS Aktiebolags ansökan om överprövning.

Förvaltningsrätten avslår Bostads AB Mimer i Västerås yrkande om upphävande av avtalsspärren.

Dok.Id 148012

Postadress
Box 1853
751 48 Uppsala

Besöksadress
Kungsgatan 49

Telefon
018-431 63 00
E-post: forvaltningsratteni uppsala@dom.se

Telefax
018-431 63 43

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Bostads AB Mimer i Västerås (Mimer) har genomfört en upphandling av VVS Reparationer (dnr 201505). Mimer beslutade den 11 februari 2015 att tilldela Nya Rörbolaget AB (Nya Rörbolaget) kontraktet i upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Radiator VVS Aktiebolag (bolaget) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen inte ska få avslutas innan rättelse vidtagits genom att en ny anbudsutvärdering genomförts vid vilken Nya Rörbolaget inte ska utvärderas. Bolaget anför i huvudsak följande till stöd för sin talan. I upphandlingens administrativa föreskrifter avsnitt AFB.53 anges att anbudsgivaren ska ange vilket fabrikat som kommer att användas i entreprenaden. Nya Rörbolaget har i sitt anbud under "Byte av wc stol inkl. sits, avs.ventil samt erf. slang/rör/koppling/avloppstätning" angett fabrikatet Carat. Denna uppfyller inte kraven i Europaparlamentets och rådets förordning (EU) nr 305/2011 om fastställande av harmoniserade villkor för saluföring av byggprodukter och om upphävande av rådets direktiv 89/106/EG (Byggproduktförordningen). I detta fall finns en harmoniserad standard (EN997:2012). Enligt Byggproduktförordningen är CE-märkning och prestandadeklaration obligatoriskt på en harmoniserad byggprodukt. WC-stolen Carat har inte en sådan märkning.

Enligt en dom från Förvaltningsrätten i Växjö är CE-märkning och prestandadeklaration obligatoriska skall-krav i offentlig upphandling. En offentlig beställare har skyldighet att välja CE-märkt material och hålla sig uppdaterad av alla regelverk, i detta fall Byggproduktförordningen.

WC-stolen var vid tiden för upphandlingen olaglig och anbud som innehåller otillåtet material och inte uppfyller försäljningsvillkoren ska ovillkorligen förkastas. Att utvärdera Nya Rörbolagets anbud trots att det innehåller material som inte uppfyller de krav som finns innebär att övriga anbud inte kan konkurrera på lika villkor. Agerandet innebär ett åsidosättande av princi-

pen om likabehandling och Nya Rörbolagets anbud borde därför rätteligen ha förkastats.

Mimer yrkar att förvaltningsrätten ska avslå bolagets ansökan och upphäva avtalsspärren. Mimer ger in flera handlingar bl.a. prestandadeklaration utfärdad den 16 april 2015 samt skrivelse utfärdad den 17 april 2015, båda undertecknade av inköpschefen Ulf Gegerfelt, Dahl Sverige AB (Dahl). Mimer anför därutöver i huvudsak följande till stöd för sin inställning. Nya Rörbolaget anskaffar material från grossistfirman Dahl. Den WC-stol som offererats av märket Carat och som saluförs i Sverige har erforderlig prestandadeklaration enligt EN997:2012 och är också CE-märkt. Det viktiga är att prestandadeklarationen är rätt vid avtalsstart som enligt upphandlingen ska vara den 1 maj 2015.

DOMSKÄL

Förvaltningsrätten har att pröva om det finns skäl att ingripa mot Mimers upphandling med anledning av vad bolaget anfört.

Enligt 16 kap. 6 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) ska rätten besluta om ingripande mot upphandlingen om upphandlande myndighet har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU 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. Principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet ska iakttas.

I de administrativa föreskrifterna avsnitt AFB.53 framkommer bl.a. att anbudsgivarna i anbudet ska ange vilka fabrikat som kommer att användas i

entreprenaden med á-priserna. Vid utvärderingen värderas priserna på så sätt att lägsta pris ger högsta poäng och övriga ges poäng i förhållande till avvikelserna.

Bolaget gör gällande att Nya Rörbolaget har offererat en WC-stol som inte uppfyller Byggproduktförordningens krav på CE-märkning och prestandadeklaration vilket enligt bolagets uppfattning har inneburit ett åsidosättande av principen om likabehandling.

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att syftet med Byggproduktförordningen är att ange villkoren för att släppa ut eller tillhandahålla byggprodukter på marknaden genom att fastställa harmoniserade bestämmelser om hur byggprodukternas prestanda anges i förhållande till deras väsentliga egenskaper och om användningen av CE-märkning på dessa produkter (artikel 1). Byggproduktförordningens bestämmelser har således inte främst formulerats med upphandlingsreglerna i åtanke och ingriper inte direkt i den upphandlingsrättsliga regleringen.

Såvitt framkommit i målet innehåller de administrativa föreskrifterna inte något explicit krav på att de fabrikat leverantörerna offererar ska uppfylla Byggproduktförordningens föreskrifter om CE-märkning och prestandadeklaration. Parterna i målet förefaller dock vara eniga om att de fabrikat som ska användas i entreprenaden ska uppfylla de aktuella föreskrifterna. Mimer har i samband med överprövningsprocessen lämnat in en prestandadeklaration avseende den aktuella WC-stolen. Bolaget har inte närmare ifrågasatt utfärdad prestandadeklaration varför förvaltningsrätten anser att annat inte framkommit än att den WC-stol Nya Rörbolaget offererat numera uppfyller erforderliga krav i Byggproduktförordningen. Eftersom de administrativa föreskrifterna inte innehåller något krav på prestandadeklaration eller CE-märkning kan enligt förvaltningsrättens bedömning inte heller krävas av anbudsgivarna att de fabrikat som ska anges i enlighet med avsnitt AFB.53

måste uppfylla Byggproduktförordningens föreskrifter redan vid anbudstidens utgång. Bolaget har således inte gjort sannolikt att Mimer brutit mot likabehandlingsprincipen i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU genom att tilldela Nya Rörbolaget kontraktet i upphandlingen. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

Förvaltningsrätten har slutligen att ta ställning till Mimers yrkande om upphävande av avtalsspärren.

Enligt 16 kap. 10 § LOU får den upphandlande myndigheten, när en förlängd avtalsspärr gäller, inte ingå avtal förrän tio dagar har gått från det att förvaltningsrätten har avgjort målet. Rätten får dock besluta att någon tiodagarsfrist inte ska gälla.

Ett beslut att någon tiodagarsfrist inte ska gälla innebär att avtal om upphandling omedelbart får ingås och riskerar alltså att leda till att en ansökan om överprövning av beslut om upphandling inte kommer att tas upp till prövning i sak vid ett eventuellt överklagande till kammarrätten. Möjligheten att förordna att tiodagarsfristen inte ska gälla är enligt förarbetena (prop. 2009/10:180 s. 127 och 357) avsedd att användas i undantagsfall och med stor försiktighet.

Förvaltningsrätten anser att det inte har framkommit några skäl att besluta om att någon tiodagarsfrist inte ska gälla. Mimers yrkande härom ska därför avslås.

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



Klas Innerstedt
rådman

Målet har handlagts av Petra Hedin.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm.

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 lämnat 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 anlitat 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 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.