

FÖRVALTNINGSRÄTTEN I BESLUT
GÖTEBORG 2010-03-01
 Avdelning 1 Meddelat i Göteborg

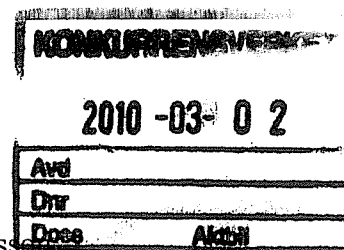
Mål nr
 8162-10 E
 Enhet 1:1

SÖKANDE

Batteriunion i Järfälla AB, 556465-7269
 Box 526
 175 62 Järfälla

Ombud:

Advokaten Kristian Pedersen och jur.kand. Sara-Li Olovsson
 Advokatfirman Delphi
 Box 1432
 111 84 Stockholm

**MOTPART**

Västra Götalandsregionen
 462 80 Vänersborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU);
 nu fråga om interimistiskt beslut

BESLUT

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen tills vidare inte får avslutas innan förvaltningsrätten slutligen prövar upphandlingen eller beslutat något annat.

Beslutet gäller omedelbart.

[Dok.Id 1931

Postadress Box 53197 400 15 Göteborg	Besöksadress Sten Sturegatan 14	Telefon 031-732 70 00 E-post: forvaltningsratten@goteborg.dom.se	Telefax 031-711 78 59	Expeditionstid måndag – fredag 09:00-15:00
---	---	--	---------------------------------	---

YRKANDEN M.M.

Västra Götalandsregionen (regionen) har genomfört en öppen upphandling avseende Batterier och batteriladdare, dnr SNO70-2009. Tilldelningsbeslut fattades den 19 februari 2010.

Batteriunion i Järfälla AB (bolaget) yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen i de delar som avser produktgruppen slutna och ventilreglerande flergångsbatterier (produktgrupp C) och produktgruppen batteriladdare inom intervallet 3–12Ampere (produktgrupp D3) får avslutas först sedan rättelse gjorts, innebärande att en ny anbudsutvärdering görs avseende slutna och ventilreglerande flergångsbatterier och batteriladdare inom intervallet 3–12A. I andra hand yrkas att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen i nämnda delar ska göras om. Därutöver yrkas att förvaltningsrätten ska förordna interimistiskt att upphandlingen inte får avslutas innan något annat beslutats.

Bolaget anför i huvudsak följande. Av såväl kravspecifikationen som Frågor och svar framgår tydligt att det är ett krav att de offererade batterierna avseende ventilreglerande flergångsbatterier ska vara av gelytp. Det är även uppenbart att det som efterfrågas i första hand är batterier med gelsystem. Endast för det fall batterier med gelsystem inte offereras kan anbud avseende batterier med AGM-system komma att antas. Regionen har dock, även i den del av upphandlingen där bolaget offererat batterier med gelsystem, antagit anbud från annan anbudsgivare med batteri med AGM-system. Regionen har därmed brutit mot de förutsättningar som framgår av förfrågningsunderlaget.

Av förfrågningsunderlaget framgår att produktgruppen batteriladdare inom intervallet 3–12A avser batteriladdare med strömstyrka inom intervallet 3–12A. Bolaget har offererat en batteriladdare som har tre valbara strömstyr-

kor, 4A, 6A och 8A. Batteriladdaren uppfyller därför kravet på strömstyrka inom intervallet 3–12A. Därutöver kan den av bolaget offererade laddaren även användas för laddning med strömstyrkan 2,5 A. Av utvärderingsprotokollet för nämnda batteriladdare framgår dock att den av bolaget offererade produkten inte har ansetts uppfylla samtliga krav och därför inte har antagits. Enligt muntlig uppgift från regionen har regionen förkastat bolagets anbud i denna del på grund av att den offererade batteriladdarens fjärde valbara läge, dvs. 2,5 A, ligger utanför det efterfrågade intervallet. Dock finns det inget krav på att den offererade batteriladdaren måste ha ett intervall för strömstyrka som är exakt 3–12A. Det enda som framgår av förfrågningsunderlaget och övriga dokument är att batteriladdaren ska klara av en eller flera strömstyrkor inom det angivna intervallet. Om regionen hade agerat i enlighet med förutsättningarna för upphandlingen hade bolaget fått avsevärt förbättrade möjligheter att tilldelas ramavtal för produktgruppen slutna och ventilreglerande flergångsbatterier samt för batteriladdare med intervall 3–12A.

Bolaget gör även gällande att regionen har använt sig av ett förfrågningsunderlag som är otydligt. Det har därför inte gått att utläsa hur utvärderingen av produktgruppen slutna och ventilreglerande flergångsbatterier skulle komma att göras. Det har varken av förfrågningsunderlaget eller Frågor och svar framgått att batterier med AGM-system skulle utvärderas såsom jämlika batterier med gelsystem. Noteras kan även att batterier med gelsystem är mer avancerade och betydligt dyrare än batterier med AGM-system, vilket innebär att det inte rör sig om jämförbara produkter. Även krav som avser batteriladdarnas funktion i produktgruppen batteriladdare i intervallet 3–12A har varit oklara, eftersom det inte framgår att offererade batteriladdare uteslutande måste erbjuda strömstyrkor i intervallet 3–12A. Om bolaget på förhand hade kunnat utläsa vad regionen efterfrågade hade bolaget kunnat offerera andra, billigare batterier och/eller kunnat ta bort möjligheten att välja strömstyrkan 2,5A på den offererade batteriladdaren. Samman-

fattningsvis har bolaget till följd av det oklara förfrågningsunderlaget inte kunnat utforma ett så optimalt anbud som annars varit möjligt.

Regionen har agerat i strid med kraven på transparens och likabehandling i 1 kap. 9 § LOU. Bolaget har genom regionens förfarande gått miste om möjligheten att tilldelas ramavtal och har därmed lidit, eller i vart fall riskerat att lida, skada.

SKÄL FÖR BESLUT

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 upphandling, 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. Rätten får omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

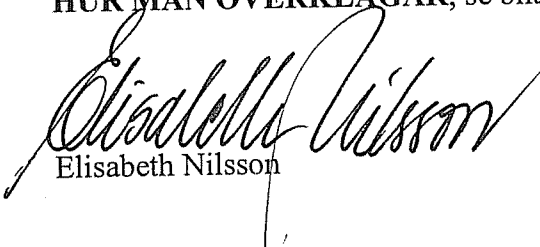
Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Vid sin bedömning av förutsättningarna för ett interimistiskt beslut har förvaltningsrätten att göra en preliminär bedömning av om den upphandlande enheten har brutit mot principerna 1 kap. 9 § LOU eller mot någon

annan regel i lagen och om detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

De omständigheter som bolaget har anfört kan ha inneburit att regionen har brutit mot LOU på ett sätt som medför att principerna i 1 kap. 9 § LOU har trätts förnär. Enligt Regeringsrätten ska ett interimistiskt beslut enligt då varande lagen (1992:1528) om offentlig upphandling ses just som en tillfällig åtgärd i avvaktan på det slutliga ställningstagandet. Ett sådant förordnande kan krävas för att göra det möjligt att överhuvudtaget kunna genomföra en överprövning av en viss upphandling (jfr Regeringsrättens avgöranden RÅ 2003 ref. 64 och 2005 ref. 17). Samma bedömning bör enligt förvaltningsrättens mening göras i mål enligt den nu gällande LOU. Förvaltningsrätten beslutar därför att upphandling tills vidare inte får avslutas i den del som avser produktgrupperna C och D3.

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


Elisabeth Nilsson

/hj



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 vartill 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 nå 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.