



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I MALMÖ**  
 Avdelning 1  
 Maria Persson

**DOM**  
 2011 -10- 19  
 Meddelad i  
 Malmö

Mål nr  
 8792-11 E, 8834-11 E  
 8835-11 E, 8885-11 E

**SÖKANDE**

Akkumulator och Batteri Teknik i Gränna AB, 556532-5726  
 Tranåsvägen Åsa  
 563 92 Gränna

Ombud: Advokat Martin Ågren  
 Advokatfirman Glimstedt Jönköping AB  
 Box 2083  
 550 02 Jönköping

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2011 -10- 2 1	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**MOTPARTER**

- |                          |                  |
|--------------------------|------------------|
| 1. Region Skåne          | mål nr 8792-11 E |
| 2. Landstinget Blekinge  | mål nr 8834-11 E |
| 3. Landstinget Kronoberg | mål nr 8835-11 E |
| 4. Region Halland        | mål nr 8885-11 E |

Ombud för 1–4:  
 Patrik Kastberg  
 Region Skåne

**SAKEN**

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

---

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår Akkumulator och Batteri Teknik i Gränna AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

**YRKANDEN M.M.**

Regionerna Skåne och Halland samt landstingen Blekinge och Kronoberg (landstingen) genomför en samordnad upphandling med öppet förfarande av batterier och laddare till elrullstolar och lyftar, dnr 1001940. Enligt tilldelningsbeslut har OEM Automatic AB (OEM) tilldelats kontrakten avseende batterierna B, E och F. Batteriunionen i Järfälla AB (Batteriunionen) har tilldelats kontrakten avseende batterierna G, H, I, J samt laddare.

Akkumulator och Batteri Teknik i Gränna AB (Ackumulator) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse vidtagits på så sätt att Ackumulator tilldelas kontrakten avseende kategorierna E, F, G, H samt laddare.

Landstingen motsätter sig bifall till ansökan.

**DOMSKÄL**

**Bestämmelser m.m.**

Enligt 16 kap. 1 och 5 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att förvaltningsrätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller att en upphandlande myndighet

inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

### **Förfrågningsunderlaget i relevanta delar**

I anbudsinbjudan anges i punkt 1.2.13 att utvärderingskriterierna är pris och uppfyllelse av bör-krav. Dessa ska anges för varje produktgrupp i kravspecifikationen.

I bilaga 2 till förfrågningsunderlaget anges följande i kravspecifikationen avseende batterier: I kategori E ska batteriet ha minst 300 antal cykler och i kategori F ska batteriet ha minst 400 cykler. I kategorierna G, H och J bör batterierna ha minst 600 antal cykler. I kravspecifikationen avseende laddare anges att laddare ska visa om inkoppling är korrekt.

### **Akkumulators argumentation**

I Kammarrätten i Göteborgs dom den 18 december 2009 (mål nr 4904-09) konstaterades att det inte förelåg någon skyldighet att kontrollera att de lämnade uppgifterna i sig var riktiga, men att den upphandlande enheten inte fick efterge eller bortse från skall-krav i förfrågningsunderlaget. Detta gällde även om uppgifterna blivit kända först i samband med överprövningsprocessen.

#### *Kategorierna E och F*

OEM har offererat två olika batterier i kategorierna E och F och har angett att de offererade batterierna uppfyller skall-kraven om 300 respektive 400 cykler. Batterierna är av märket Ritar med artikelnummer RT12180 och RT12260 och är två av Ritar's standardbatterier. Batterierna tillverkas inte av OEM och OEM har inte heller någon möjlighet att anpassa batterierna.

Batterierna är s.k. stand-by batterier som inte är optimerade för cyklisk drift. Denna typ av batterier klarar därför aldrig mer än 250–260 cykler. Det finns alltså inte några stand-by batterier som klarar 300 cykler vilket också är allmänt känt inom batteribranschen. OEM offererade samma batterier vid en upphandling avseende batterier och batteriladdare gjord av Västra Göstalands läns landsting i november 2009. I den upphandlingen angav OEM att de offererade batterierna endast klarade 250 cykler. Som framgår av artikelnumren i OEM:s anbud i aktuell upphandling och av anbudet i upphandlingen från år 2009 är det samma produkter som har offererats. OEM:s batterier uppfyller därmed inte skall-kraven i aktuell upphandling och anbudet borde inte ha kvalificerat sig till utvärdering.

Batteriunionen har i kategori E offererat ett batteri av märket CT Leader med artikelnummer SAA270 och har angett att det offererade batteriet uppfyller skall-kravet om 300 cykler. Även Batteriunionen köper in batterierna och har ingen möjlighet att anpassa dem. Av datablad från Batteriunionens hemsida framgår dock att det offererade batteriet endast klarar ca 260 cykler. Även detta batteri är ett stand-by batteri och klarar endast 250–260 cykler. Batteriunionens batteri uppfyller därmed inte skall-kravet och anbudet borde inte ha kvalificerat sig till utvärdering.

#### *Kategorierna G, H och J*

I kategorierna G, H och J finns det ett bör-krav om 600 cykler. Om en leverantör uppfyller bör-kravet ska detta medföra en prissänkning om 25 procent i utvärderingen. Batteriunionen har offererat ett batteri i kategori G respektive H (SAC117) och ett annat batteri i kategori J (SAC126) samt angett att de offererade batterierna uppfyller bör-kravet om 600 cykler. Därmed har Batteriunionen tillgodoräknats en prissänkning om 25 procent i utvärderingen. Av datablad från Batteriunionens hemsida framgår att de offererade batterierna endast klarar 450 cykler. Som framgår av artikel-

numren i Batteriunionens anbud och i de ingivna databladen är det samma produkter som har offererats av Batteriunionen. Batteriunionens batterier uppfyller därmed inte bör-kravet och har felaktigt tillgodoräknats en pris-sänkning om 25 procent i utvärderingen.

#### *Laddare*

Det finns ett uppställt skall-krav att laddaren ska visa om inkoppling är korrekt dvs. felindikering. Batteriunionen har angett att deras laddare uppfyller det angivna skall-kravet. Laddaren som Batteriunionen offererat är LTH416 och tillverkas av Swede Electronics i Nås AB. Av datablad framgår att felindikering inte finns på den offererade laddaren. Batteriunionens laddare uppfyller därmed inte skall-kravet och anbudet borde inte ha kvalificerat sig till utvärdering.

#### **Landstingens argumentation**

OEM och Batteriunionen har i sina respektive anbud tydligt angett att de uppfyller de skall-krav som gäller för batterikategorierna E och F. Batteriunionen har även tydligt angett att de uppfyller det bör-krav om 600 cykler som avser batterikategori G, H och J och att de uppfyller samtliga de skall-krav som gäller för laddare.

Det kan konstateras att det varken i LOU eller i dess förarbeten finns stöd för att en upphandlande myndighet är skyldig att kontrollera en anbudsgivares uppgift om att ett visst krav är uppfyllt. Några skäl att misstro Batteriunionens eller OEM:s uppgifter om att de uppfyller aktuella krav har inte förelegat.

De handlingar och uppgifter som Ackumulator hänvisar till har inte kommit till landstingens kännedom förrän i samband med denna process. Det

har därför inte funnits varken möjlighet eller skyldighet för landstingen att beakta dessa uppgifter inom ramen för upphandlingen.

Det är inte heller ovanligt att produkter anpassas och utvecklas och förbättras utan att artikelnumret ändras för att bättre uppfylla de krav som ställs i olika upphandlingar. Även om t.ex. ett visst batteri har samma artikelnummer år 2009 som det har år 2011 behöver det inte ha samma egenskaper. Mot bakgrund av detta är det inte lämpligt eller förutsägbart för anbudsgivarna att förlita sig på inaktuella uppgifter från andrahandskällor. Det kan konstateras att de uppgifter som Ackumulator hänvisar till avser andra produkter än de som offererats av OEM och Batteriunionen. De uppgifter som Ackumulator hänvisar till kan därför inte beaktas inom ramen för upphandlingen.

En särskilt sammansatt expert- och referensgrupp har utvärderat de offererade produkterna. Såvitt gäller de laddare som lämnats in har expert- och referensgruppen genomfört en fysisk utvärdering av huruvida skall-kraven uppfyllts. Expert- och referensgruppen har vid utvärderingen bl.a. kunnat konstatera att den av Batteriunionen offererade laddaren uppfyller kravet i punkt 1 i kravspecifikationen dvs. att laddaren ska visa att inkoppling är korrekt.

OEM uppfyller således skall-kravet om 300 respektive 400 cykler avseende kategori E och F, samt att Batteriunionen uppfyller skall-kravet avseende kategori E. Därutöver kan konstateras att Batteriunionen uppfyller börkravet om 600 cykler avseende kategori G, H och J samt att Batteriunionen uppfyller kravet om att offererad laddare ska visa att inkoppling är korrekt. Utvärderingen har således skett på ett korrekt sätt i enlighet med vad som anges i förfrågningsunderlaget.

### Förvaltningsrättens bedömning

En upphandlande myndighet är skyldig att vid prövning av anbud utesluta en anbudsgivare som inte uppfyller ett i förfrågningsunderlaget korrekt angivet krav för tilldelning av kontrakt (skall-krav). Det ligger således på den myndighet som utvärderar ett anbud att ta ställning till om angivna krav är uppfyllda. Myndigheten är däremot inte skyldig att utföra någon egentlig kontroll av riktigheten i ett påstående från en anbudsgivare om att ett krav är uppfyllt, när någon annan bekräftelse inte har efterfrågats. Om det i en efterföljande överprövningsprocess skulle bli känt att en anbudsgivare – i strid med sitt eget påstående – inte uppfyller ett krav, kan det dock medföra grund för rättelse enligt LOU. Bevisbördan för att ett krav inte är uppfyllt måste då ligga hos den leverantör som ansöker om överprövning.

Mot denna bakgrund gör förvaltningsrätten följande bedömning.

#### *Kategorierna E och F*

I upphandlingen är det ett krav att batteriet i kategori E ska ha minst 300 cykler och att batteriet i kategori F ska ha minst 400 cykler. OEM har i sitt anbud angett att de uppfyller dessa krav. Varje upphandling är unik och OEM:s anbud ska således bedömas utifrån de angivna förutsättningarna i den aktuella upphandlingen. Att OEM i en tidigare upphandling angett att de offererade batterierna endast klarar 250 cykler, kan följaktligen inte ensamt ligga till grund för den nu aktuella utvärderingen.

I produktbladen för de offererade batterierna från Ritar anges inte hur många cykler de specifika batterierna har. Enligt förvaltningsrätten har Ackumulator inte visa att landstingen, beträffande OEM:s anbud, tagit ovidkommande hänsyn vid utvärderingen av kategorierna E och F.

Enligt tilldelningsbeslut har OEM placerat sig på en första plats i kategorierna E och F. Batteriunionen har placerat sig på en andra plats i kategori E. Mot bakgrund av förvaltningsrättens bedömning ovan, innehar OEM alltså den första placeringen. Av detta följer att Ackumulator varken lida eller kan komma att lida skada i den mening som avses i LOU, av om några eventuella felaktigheter förekommit vid utvärderingen av Batteriunionens anbud i kategori E. Förvaltningsrätten prövar därmed inte den frågan.

#### *Kategorierna G, H och J*

Av kravspecifikationen framgår att om en leverantör uppfyller s.k. börkrav om 600 cykler, medför det en prissänkning om 25 procent vid utvärdering av priset. Batteriunionen har i sitt anbud angett att de uppfyller ”börkraven” för kategorierna G, H och J. Ackumulator har anfört att det av datablad från Batteriunionens hemsida framgår att de offererade batterierna klarar endast 450 cykler.

Enligt förvaltningsrätten framgår det inte uttryckligen av det angivna databladet hur många cykler som gäller specifikt för de offererade batterierna. Ackumulator har därmed inte visat att landstingen, vad gäller Batteriunionens anbud, tagit några ovidkommande hänsyn vid utvärderingen av ”börkrav” avseende kategorierna G, H och J.

#### *Laddare*

I upphandlingen är det ett krav att laddaren ska visa om inkoppling är korrekt. Batteriunionen har angett att den laddare som de offererat uppfyller det angivna kravet. Ackumulator har anfört att det från tillverkaren Swede Electronics i Nås AB:s datablad framgår att felindikering inte finns på den offererade laddaren.

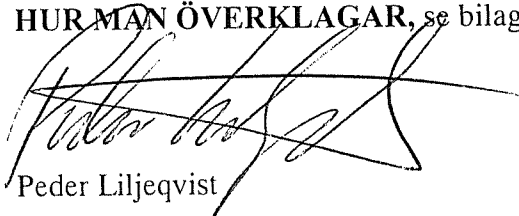


Landstingen har enligt egen uppgift, som det saknas anledning att ifrågasätta, med hjälp av en expert- och referensgrupp genomfört en fysisk utvärdering av om kravet på felindikering är uppfyllt och har också konstaterat att så är fallet beträffande Batteriunionens laddare. Enligt förvaltningsrättens förmenande har Ackumulator inte visat att landstingen tagit ovidkommande hänsyn vid utvärderingen av laddaren.

### Sammanfattning

Förvaltningsrätten finner att Ackumulator inte förmått visa att landstingen har brutit mot bestämmelserna i LOU. Det finns därmed inte skäl för ingripande enligt 16 kap. 1 och 5 §§ samma lag. Ackumulators yrkande om ingripande enligt LOU ska därför avslås.

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



Peder Liljeqvist



# 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 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 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 uppge 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