



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I JÖNKÖPING**  
Enhet 2  
Ingela Hansson

**DOM**  
2012-02-28  
Meddelad i  
Jönköping

Mål nr  
6253-11 E  
Domare 2:4

### **SÖKANDE**

Energiförbättring Väst AB, 556426-2805  
Rådastocksvägen 1  
435 44 Mölnlycke

Ombud: Jur.kand. Carina Asp  
Advokatfirman Vinge KB  
Box 11025  
404 21 Göteborg

Ombud: Advokat Ulf Käll  
Advokatfirman Vinge KB  
Box 11025  
404 21 Göteborg

### **MOTPART**

Borås Stad  
501 80 Borås

### **SAKEN**

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

### **DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

### **BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.**

Lokalförsörjningsförvaltningen i Borås stad har genomfört en förenklad upphandling gällande leverans och installation av värmepump med tillhörande kringutrustning i ridhuset i Borås. I förfrågningsunderlaget anges att värmepumpens prestanda ska anges enligt EN 14511:2007.

Genom beslut den 29 november 2011 tilldelades YIT AB kontraktet.

Dok.Id 60396

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 2201 550 02 Jönköping	Hamngatan 15	036-15 66 00 E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se	036-15 66 55	måndag – fredag 08:00-16:00

Energiförbättring Väst AB har efter tilldelningsbeslutet ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett genom att YIT AB:s anbud förkastas och således inte utvärderas. Om förvaltningsrätten finner att rättelse inte är en tillräcklig åtgärd yrkas i andra hand att upphandlingen ska göras om. Energiförbättring Väst AB anför i huvudsak följande. Den anbudsgivare som blivit tilldelad entreprenaden har inte presenterat de driftsdata som förfrågningsunderlaget anger. I förfrågningsunderlaget anges att värmepumpens prestanda skall anges enligt EN 14511:2007. YIT AB har dock använt sig av driftsdata enligt EN 255. Genom att använda felaktig driftsdata har YIT AB fått en bättre COP faktor på värmepumpen eftersom att elströmmen till värmepumpen inte räknas med enligt denna beräkningsmetod, därmed blir också besparingen större. Anbudet från YIT AB uppfyller således inte det i förfrågningsunderlaget uppställda skallkravet. Om YIT AB använt sig av samma beräkningsmetod som Energiförbättring Väst AB skulle det innebära att företagen uppmätt och offererat samma LCC. Detta i sin tur skulle innebära att Energiförbättring Väst AB offererat lägst utvärderingssumma. Att utvärdera ett anbud som inte uppfyller i förfrågningsunderlaget uppställda skallkrav strider mot likabehandlingsprincipen. Borås stad har således utvärderat YIT AB:s anbud i strid mot denna princip och LOU, vilket orsakat Energiförbättring Väst AB skada.

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Varje anbudsgivare har haft att upprätta sin egen driftskalkyl, vilken tillsammans med anbudspriset sedan har legat till grund för anbudsutvärderingen. Energiförbättring Väst AB har lämnat den lägsta anbudssumman och YIT AB har lämnat den lägsta LCC-summan. I enlighet med förfrågningsunderlaget och anbudsutvärderingen har dessa båda summor lagts ihop, varpå det anbud antagits som har den lägsta sammanlagda summan. Vid en sådan utvärderingsmetod var det YIT AB som lämnade det lägsta anbudet. Det är riktigt att Borås Stad i förfrågningsunderlaget har angivit

att värmepumpens prestanda skall anges enligt EN 14511:2007. En komplett provning enligt standarden EN 14511 innebär, att värmepumpens prestanda och funktion provas. Prestandaprovningen utförs vid ett antal givna provpunkter. Borås stad har inte haft anledning att ifrågasätta om anbudsgivarna har använt sig av EN 14511 eller om de har använt någon annan, och kanske äldre, prestandamättningsmetod. Samtliga anbudsgivare angav i sina driftskalkyler att EN 14511 hade använts och Borås stad kan inte rimligen behöva göra egna prestandamätningar för att kontrollera om anbudsgivarna möjligen har farit med osanna uppgifter i detta avseende. Om det skulle vara så, att någon anbudsgivare inte har använt sig av rätt prestandauppgifter, så kommer detta att märkas vid den kontroll som följer vid slutbesiktning av anläggningen och i sådant fall blir entreprenören skyldig att rätta till det eventuella missförhållandet. Det ska poängteras att det antagna anbudet avser exakt samma värmepump som den värmepump som offere-rats från Energiförbättring Väst AB. Det som kan skilja anbudet åt är beräkningen av effektiviteten (COP) på pumpen, val av borrhålsdjup, kring-utrustning, ledningsdragning, pris och liknande. Sammanfattningsvis har Borås stad mot, bakgrund av det underlag som respektive anbudsgivare har lämnat, antagit det fördelaktigaste anbudet.

### **DOMSKÄL**

I 16 kap. 1 § LOU anges att en leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma att lida skada får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt bl.a. 5 § samma kapitel. I sist nämnda lagrum anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

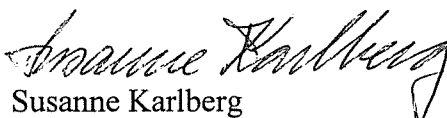
I 1 kap. 9 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

*Förvaltningsrätten gör följande bedömning*

Energiförbättring Väst AB har gjort gällande att upphandlingen av värmepumpen ska avslutas först efter det att rättelse skett och YIT AB:s anbud förkastats. Alternativt att upphandlingen ska göras om. Som grund för ansökan uppger Energiförbättring Väst AB att YIT AB inte uppfyller skalkraven i förfrågningsunderlaget, då YIT AB inte använt sig av den i underlaget angivna beräkningsmetoden. Energiförbättring Väst AB menar att Borås stad genom att utvärdera ett anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlaget handlar i strid med likabehandlingsprincipen i 1 kap 9 § LOU.

Sammantaget finner förvaltningsrätten att det på av bolaget anförda omständigheter inte kan dras den slutsatsen att YIT AB:s anbud inte uppfyller skalkraven i förfrågningsunderlaget. Borås stad har uppgett att samtliga anbudsgivare har angivit att de använt den beräkningsmetod som anges i förfrågningsunderlaget. Några skäl för Borås stad att ifrågasätta anbudsgivarnas beräkningsmetoder har inte förelegat och därmed har det inte heller funnits grund för att förkasta YIT AB:s anbud. Borås stad har därför inte brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

  
Susanne Karlberg