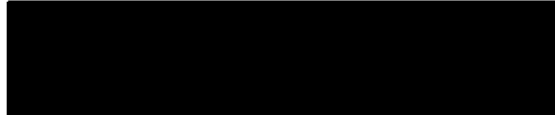




SÖKANDE



MOTPART

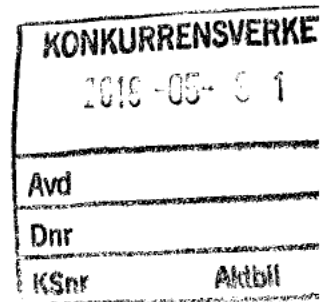
Perstorps kommun
284 85 Perstorp

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.



BAKGRUND

Perstorps kommun genomför en upphandling avseende flyttjänster enligt förenklat förfarande. Anbudsfristen löpte fram till och med den 13 mars 2018. Tilldelningsbeslut är ännu inte fattat.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

██████████, med uppgiven firma Bortföretaget, ansöker om överprövning av och yrkar att hans anbud ska accepteras och i andra hand att anbudstiden omstartas, genom rättelse. Han anför bl.a. följande. Perstorps kommun har beslutat att stänga möjligheten att lämna in anbud för vissa innan kl. 23.59 den 13 mars 2018. Han skickade in sitt anbud via mail till Mercell och ██████████ den 13 mars 2018 kl. 18.11, eftersom den anvisade inlämningsplatsen var stängd efter kontorstid. Eftersom kommunens e-post hamnade i skräpposten och inlämningsplatsen stängt, skickades anbudet in via e-post. Det är god upphandlingssed att alla har samma möjlighet och rättighet att inkomma med anbud inom angiven tidsram. Han önskar även att bli kompenserad av kommunen för det merarbete som lagts ned i anledning av det inträffade.

Perstorps kommun (kommunen) bestrider ansökan och anför bl.a. följande. Kommunen anser att ansökan ska avvisas med hänsyn till att det inte fattats något beslut om att stänga möjligheten för vissa leverantörer. Kommunen har behandlat alla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt i enlighet med LOU. ██████████ hämtade förfrågningsunderlaget i Mercell (ett elektroniskt upphandlingsverktyg) den 20 februari 2018. Orsaken till att han valde att sända in anbudet efter kontorstid sista anbudsdagen är utanför kommunens kontroll. Kommunen kan konstatera att mottagningen av anbud i systemet fungerat såväl före som efter ██████████

██████████ försök. Detta finns dokumenterat i en logg som kommunen bifogar sitt yttrande. Upphandlingsverktyget besitter ingen funktion för val av vem som får lämna anbud i en förenklad upphandling utan möjligheten är densamma för samtliga anbudsgivare. Således härrör ██████████
██████████ eventuella skada inte från fel vid kommunens hantering enligt LOU.

██████████ genmäler bl.a. följande. Kommunens rutiner brister i likabehandling och är inte förenliga med LOU. Kommunen har inte behandlat alla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt i enlighet med LOU. Av olika anledningar så färdigställdes arbetet med anbudet inte förrän strax efter kontorstid. Som anbudsgivare ska man kunna vara försäkrad att kunna lämna in anbudet fram till anbudstiden går ut. Genom mailkonversationer är visat att de inte var för sent ute. Således är det inte Bortföretaget som har brutit i planering och förmåga utan kommunen.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principen om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan 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 får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Av B11. *Anbudsfrist* framgår att elektroniskt anbud ska vara den upphandlande enheten Perstorps kommun tillhanda senast 2018-03-13. Med ”elektroniskt anbud Perstorps kommun tillhanda” likställs att anbudet är lämnat elektroniskt via Mercell Public Service på www.mercell.se.

██████████ gör gällande att kommunen brutit mot LOU genom att inte acceptera hans anbud som inlämnats via e-post den 13 mars 2018.

För att konkurrens ska kunna ske på lika villkor krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Av förfrågningsunderlaget ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska antas. Upphandlande myndighet får inte avvika från uppställda krav i ett förfrågningsunderlag på så vis att de principer för upphandling som anges i 4 kap. 1 § LOU åsidosätts till skada för en leverantör.

Enligt förfrågningsunderlaget i förevarande upphandling framgår att anbud ska lämnas in via upphandlingsverktyget Mercell Public Service på www.mercell.se.

██████████ har inte lämnat in sitt anbud via detta verktyg utan istället lämnat in sitt anbud via e-post. Han har således inte uppfyllt det krav som ställts i förfrågningsunderlaget. Kommunen har genom en logg visat att anbud har lämnats in via Mercell både före och efter ██████████. ██████████ påstådda försök att lämna in anbudet på det anvisade sättet. Det är därmed inte visat att några tekniska hinder för att använda anvisat upphandlingsverktygs inlämningsfunktion ska ha funnits.

██████████, med uppgiven firma Bortföretaget, som ostridigt inte har uppfyllt uppställt krav i upphandlingen om hur anbud ska lämnas,

har enligt förvaltningsrätten inte lidit eller kunnat komma att lida skada på grund av felaktiga åtgärder från Perstorps kommuns sida i upphandlingen. Vad [REDACTED] i övrigt anfört till stöd för sin talan kan heller inte medföra att skäl för ingripande mot upphandlingen anses föreligga. Ansökan om ingripande enligt LOU ska därför avslås.

Förvaltningsrätten kan heller inte inom ramen för detta mål ta upp eller pröva om förutsättningar finns för kompensation från Perstorps kommuns sida med anledning av vidtagna åtgärder från [REDACTED] sida i upphandlingen.

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


Madeleine Westberg

Astrid Lindeskog har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövnings-tillstånd 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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

