



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2011-04-01
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
3877-11
Enhet 17

SÖKANDE

AB Blinkfyrrar, 556194-4785
Box 154
245 22 Staffanstorps

Ombud: Advokat Nicklas Hansson
MAQS Law Firm Advokatbyrå i Malmö KB
Box 226
201 22 Malmö

MOTPART

Gotlands kommun
Box 1341
621 81 Visby

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU

KONKURRENSVERKET	
2011-04-05	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller AB Blinkfyrrars ansökan om överprövning på så vis att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen benämnd Trafikmärken 46-05, Dnr. SF 2010/515 ska göras om.

Dok.Id 112052

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Gotlands kommun genomför en upphandling gällande förbrukningsartiklar med benämningen Trafikmärken Upphandling 46-05 och tecknande av ett tvåårigt avtal med option om förlängning i max 12 månader. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande med antagandevillkor enligt principen om det mest ekonomiskt fördelaktiga anbudet.

Av tilldelningsbeslut den 11 februari 2011 samt utvärderingsprotokoll framgår att alla anbudsgivare uppfyller kvalificerings- och skallkraven. Det framgår av tilldelningsbeslutet att Gotlands kommun inte antagit AB Blinkfyrars anbud i upphandlingen.

AB Blinkfyrar (bolaget) yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering genomförs utan beaktande av anbud från bolaget MEAG Genevad AB (MEAG). I andra hand yrkar bolaget att upphandlingen ska göras om. Grunderna för bolagets ansökan är att MEAG:s anbud skulle ha förkastats på grund av att MEAG inte uppfyller skall-krav i fråga om lämnande av prisuppgift samt att bolagets prisuppgifter har utvärderats på felaktigt sätt. Bolaget har lidit eller kan komma att lida skada på grund av kommunens förfarande, eftersom bolaget antagits som leverantör i upphandlingen om MEAG:s anbud förkastats.

Gotlands kommun medger delvis bifall till bolagets yrkande på så sätt att upphandlingen görs om på grund av att man efter genomgång av handlingarna kommit fram till att inget anbud var komplett avseende prislistor samt att anbudens giltighetstid hade passerats när tilldelningsbeslutet fattades den 1 februari 2011.

Bolaget har med anledning av Gotlands kommuns inställning yttrat bl.a. följande. Bolaget vidhåller sina yrkanden och grunderna för dessa angående rättelse av upphandlingen. Bolaget vidhåller även sitt yrkande i andra hand att upphandlingen ska göras om, dock även på den grunden att tilldelningsbeslut har fattats trots att det inte funnits några giltiga anbud.

DOMSKÄL

I målet aktuella bestämmelser m.m.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och ickediskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 9 kap. 11 § LOU framgår att en upphandlande myndighet i förfrågningsunderlaget ska ange den tid som en anbudsgivare ska vara bunden av sitt anbud. Vid öppet förfarande skall det anges i annonsen om upphandling.

I 16 kap. 5 § stadgas att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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 har gjorts.

Grund för att ingripa mot en upphandling kan föreligga om det visas att den upphandlade myndigheten inom ramen för upphandlingen åsidosatt eller brutit mot de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna om likabehandling, icke-diskriminering, transparens, ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Förvaltningsrättens bedömning

Av förfrågningsunderlaget framgår under rubriken "Anbudets giltighetstid" (punkten 2.10) följande:

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

”Anbudet **skall** vara giltigt t.o.m. 2010-12-31. Om upphandlingen blir föremål för rättslig prövning förlängs anbudens giltighetstid fram till dess att upphandlingskontrakt kan tecknas, dock i högst fyra månader efter angiven giltighetstid”.

Enligt Gotlands kommun hade anbudsbundenhetstiden förlängts till den 1 februari 2011. Tilldelningsbeslutet fattades efter det datumet, den 11 februari 2011.

Fråga i målet är först och främst om den omständigheten, att giltighetstiden för anbudet löpt ut innan tilldelningsbeslut fattats, medför att ansökan om överprövning inte ska prövas i sak.

Förvaltningsrätten konstaterar att praxis inte generellt talar för att den omständigheten att anbudens giltighetstid löpt ut innebär att en ansökan om överprövning inte ska prövas i sak (se bl.a. RÅ 2008 not 26). Kammarrätten i Jönköping har i ett beslut den 26 augusti 2010 om återförvisning (mål nr 942-10), där förvaltningsrätten beslutat att avskriva ett mål på grund av att giltighetstiden för de lämnade anbudet löpt ut, uttalat bl.a. följande. Enligt Konkurrensverkets yttrande föreligger inte grund för att avskriva ett yrkande om överprövning enbart på den grunden att anbudens giltighetstid löpt ut. Att giltighetstiden löpt ut hindrar inte att pröva ansökan om överprövning i sak. Man påpekade också att det enligt LOU endast finns två sätt på vilka en upphandling kan avslutas; antingen genom tecknande av kontrakt eller genom beslut att avbryta upphandlingen.

Förvaltningsrätten finner att det förhållandet att giltighetstiden för anbudet har löpt ut inte medför att begäran om överprövning inte kan prövas i sak.

Anbudens giltighetstid har löpt ut. Anbudsgivarna är därmed inte längre bundna av sina anbud, enligt 9 kap. 11 § LOU. Därmed föreligger enligt förvaltningsrätten hinder att i den förevarande upphandlingen anta anbud, eftersom dessa inte längre är giltiga. Då så ändå skett genom det tilldel-

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

ningsbeslut som nu är föremål för överprövning genomförs upphandlingen inte i enlighet med LOU. Då bolaget kan antas lida skada av den ovan konstaterade bristen i upphandlingen föreligger grund för åtgärder enligt 16 kap. 5 § LOU. Eftersom bristen kan härledas till förfrågningsunderlaget och därmed det konkurrensuppsökande skedet måste upphandlingen göras om. Bolagets ansökan ska därför bifallas på så vis att upphandlingen ska göras om.

Mot denna bakgrund saknas skäl för förvaltningsrätten att pröva bolagets yrkande om rättelse.

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



Maria Ek Oldsjö

Rådman

Föredragande har varit Johanna Segerheim



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. 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 uppgive 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.