



LÄNSRÄTTEN
I DALARNAS LÄN

BESLUT
2009-01-19
Meddelat i Falun

Mål nr
3270-08 E
Rotel 3

SÖKANDE

Grundels Fönstersystem & Måleri AB, 556447-4038
Flygfältsvägen 1
652 30 Karlstad

Ombud: Advokat Madeleine Sifvert
Advokatfirman NOVA AB
Linnégatan 18
114 47 Stockholm

MOTPART

Vägverket
781 87 Borlänge

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007: 1091) om offentlig upphandling
(LOU): nu fråga om avskrivning

KONKURRENSVERKET	
2009-01-20	
Avd	
Dir	
Doss	Aktbil

LÄNSRÄTTENS BESLUT

Länsrätten upphäver det interimistiska beslutet från den 15 december 2008.

Länsrätten avskriver målet från vidare handläggning.

BAKGRUND OCH YRKANDE

Vägverket har i en offentlig upphandling fattat beslut om leverantör av ”Utförande av fönsteråtgärder inom Gävleborgs och Dalarnas län år 2008-2009”. Tilldelningsbeslut fattades den 4 december 2008.

Grundels Fönstersystem & Måleri AB (bolaget) har begärt överprövning och yrkat att upphandlingen ska rättas eftersom bolagets anbud rätteligen borde ha utvärderats av Vägverket. Bolaget har även yrkat att länsrätten beslutar att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

Dok.Id 57998

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-484 00	023-484 80	måndag – fredag
791 21 Falun		E-post: lansrattenidalarna@dom.se		08:00-12:00
				13:00-16:00

Länsrätten beslutade den 15 december 2008 att Vägverket tills vidare inte får avsluta upphandlingen.

Vägverket har yrkat att länsrätten upphäver det interimistiska beslutet och avskriver målet från fortsatt handläggning. Vägverket har anfört bl.a. följande. Vägverket annonserade tilldelningsbeslutet i den aktuella upphandlingen den 4 december 2008. Klockan 22:52:04 tog bolaget del av tilldelningsbeslutet. Vägverket undertecknade kontraktet fredagen den 12 december 2008 och Valbo Fönsterteknik AB – som tilldelades kontraktet – undertecknade kontraktet den 15 december 2008 klockan 7:45. Först cirka två timmar därefter tog Vägverket del av länsrättens interimistiska beslut att upphandlingen inte fick avslutas, då var upphandlingen redan avslutad.

Bolaget har vidhållit sin inställning och anfört bl.a. följande.

Tiodagarsfristen har inte börjat löpa. I vart fall löpte den till och med den 15 december 2008. I den nu aktuella upphandlingen har tilldelningsbeslutet kommunicerats med anbudsgivarna genom att beslutet har gjorts tillgängligt för anbudsgivarna på en Internetadress. Anbudsgivarna har därefter haft att hämta beslutet via Internetadressen. Det innebär att anbudsgivarna har loggat in på en Internetadress och laddat ner beslutet till sina datorer. Anbudsgivarna har således erhållit tilldelningsbeslutet i elektronisk form. Något skriftligt tilldelningsbeslut har Vägverket ännu inte skickat ut. Tiodagarsfristen har därmed inte börjat löpa. Om länsrätten finner att Vägverkets kommunikation av tilldelningsbeslutet via en Internetadress uppfyller kraven på skriftlig form enligt LOU gör bolaget gällande att tiodagarsfristen under alla förhållanden löpte till och med måndagen den 15 december 2008. Tilldelningsbeslutet har sänts ut till anbudsgivarna tidigast vid den tidpunkt när anbudsgivarna laddade ner (hämtade) beslutet till sina datorer och därigenom kunnat tillgodogöra sig de upplysningar som Vägverket är skyldig att lämna. Tidpunkten för Vägverkets annonsering på Internetadressen kan inte anses som att

tilldelningsbeslutet har sänts ut. Av annonseringen framgår inte vilket beslut som har fattats, innehållet i beslutet eller skälen för beslutet. Utsändandet sker således (tidigast) genom att anbudsgivarna hämtar beslutet på Internetadressen. Av Vägverkets logg framgår att Valbo Fönsterteknik AB laddade ned tilldelningsbeslutet den 5 december 2008. Den första dagen av tiodagarsfristen är dagen efter att det sista meddelandet med upplysningar om tilldelningsbeslutet, skäl för beslutet etc. har sänts ut (prop. 2001/02:142 s. 101). Detta innebär att tiodagarsfristen har börjat löpa (tidigast) den 6 december 2008 och således har löpt till och med den 15 december 2008. I bifogat upphandlingsprotokoll anges även att meddelande om tilldelningsbeslut är avsänt den 5 december 2008.

Vägverket vidhåller sin inställning. Bolaget har den 4 december 2008 i skriftlig form fått del av såväl tilldelningsbeslutet som skälen för beslutet. Att den skriftliga formen sker via elektroniskt hjälpmedel och via en Internetadress ändrar inte på detta faktum. Samtliga tre anbudsgivare har köpt tjänst hos Allego för att på så sätt få del av tilldelningsbeslutet och skälen för beslutet. Alla tre anbudsgivare meddelades den 4 december 2008 att tilldelningsbeslutet fanns att läsa på Allegos Internetadress och anbudsgivarna tog del av beslutet samma dag eller dagen därefter. Att anbudsgivare som erhållit instruktioner och möjlighet att ta del av det skriftliga tilldelningsbeslutet med skälen för beslutet väljer att inte använda sig av denna sin möjlighet innebär inte att tiodagarsfristen inte börjar att löpa eller att den börjar att löpa först när anbudsgivarna faktiskt nyttjar sin möjlighet att ta del av beslutet och skälen för beslutet. Det faktum att Vägverket felaktigt angivit beslutsdatumet till den 5 december 2008 påverkar inte frågan om beräkningen av tiodagarsfristen.

SKÄLEN FÖR LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Enligt 16 kap. 1 § LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt den paragrafen.

Av tredje stycket samma paragraf framgår att vid tillämpning av ett annat förfarande än som avses i andra stycket får en ansökan inte prövas efter den tidpunkt då det finns ett kontrakt. Den får dock prövas till dess att tio dagar gått från det att den upphandlande myndigheten lämnat underrättelse enligt 9 kap. 9 § till anbudssökandena eller anbudsgivarna, eller rätten om den har fattat ett interimistiskt beslut upphävt det beslutet.

Enligt 9 kap. 9 § LOU ska en upphandlande myndighet snarast möjligt skriftligen underrätta bl.a. anbudssökandena och anbudsgivarna om de beslut som fattats om att tilldela ett kontrakt och skälen för besluten.

Av förarbetena till bestämmelsen (prop. 2006/07:128 s. 377) framgår bl.a. följande. Paragrafen motsvarar artikel 41.1. i direktivet och 1 kap. 28 § första stycket och 29 § LOU. En generell bestämmelse om att underrättelse om beslut ska lämnas i skriftlig form har tagits in i paragrafen. Detta motsvarar vad som gäller enligt LOU.

Syftet med den aktuella bestämmelsen är att en anbudsgivare ska kunna ta tillvara sin rätt att ansöka om överprövning av tilldelningsbeslutet (jmf prop. 2001/2002:142 sid. 55).

Av handlingarna i målet framgår bl.a. följande. Samtliga anbudsgivare har hämtat förfrågningsunderlaget från Allego. Av förfrågningsunderlaget framgår att Vägverket, när beslut om leverantör och anbud har fattats, meddelar samtliga anbudsgivare via den Internetadress som anges i annonsen för hämtning av förfrågningsunderlaget (UFB.53). Den

upphandlande enheten har distribuerat sitt tilldelningsbeslut genom att göra det tillgängligt på en Internetadress (Allegos) den 4 december 2008. Samtliga anbudsgivare har samma dag fått meddelande, till egen e-post adress, om att tilldelningsbeslutet finns tillgängligt på aktuell Internet-adress. I det formella tilldelningsbeslutet anges som beslutsdatum den 4 december 2008. I bilaga till tilldelningsbeslutet finns upphandlingsprotokollet där tilldelningsbeslutets datum felaktigt har angivits till den 5 december 2008. I upphandlingsprotokollet framgår att det vinnande anbudet uppfyller samtliga ska-krav och har det lägsta utvärderade anbudspriset. Två anbudsgivare har tagit del av tilldelningsbeslutet den 4 december 2008 och en anbudsgivare har tagit del av tilldelningsbeslutet den 5 december 2008.

Länsrätten gör följande bedömning.

Den första frågan i målet är om Vägverket kan anses ha fullgjort skyldigheten om underrättelse enligt 9 kap. 9 § LOU och att tiodagarsfristen därmed har börjat att löpa.

Tilldelningsbeslutet fattades den 4 december 2008 och samma dag gjordes beslutet med bilaga tillgängligt för samtliga anbudsgivare på i målet aktuell Internetadress (Allego). Underrättelse sändes samma dag skriftligen via e-post till samtliga anbudsgivare att tilldelningsbeslutet fanns tillgängligt för anbudsgivare på denna Internetadress. Samtliga anbudsgivare har varit registrerade och använts sig av Allegos tjänster bl.a. genom att hämta förfrågningsunderlag.

Den i 16 kap. 1 § tredje stycket LOU angivna tiodagarsfristen ska därför beräknas med utgångspunkt i detta datum. Vad bolaget har anfört föranleder inte länsrätten till annan bedömning. Den information som gjorts tillgänglig den 4 december 2008 får enligt länsrättens bedömning

anses ha haft sådant innehåll att syftet med 9 kap. 9 § LOU uppfyllts.
Tiodagarsfristen löper därmed ut den 14 december 2008.

I målet är upplysts om att Vägverket den 15 december 2008 har tecknat
kontrakt med annan anbudsgivare än bolaget. Mot bakgrund av
bestämmelserna i 16 kap. 1 § LOU föreligger det därmed hinder att pröva
ansökan i sak.

Länsrätten upphäver det interimistiska beslutet från den 15 december 2008
och avskriver målet från vidare handläggning.

Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1c).


Eva Karlsson Helghe