

**KLAGANDE**

Prenax AB, 556540-7474
Box 1080
164 25 Kista

PARTER

1. Boxholms kommun
Box 79
590 10 Boxholm

2. Mjölby kommun
595 80 Mjölby

3. Motala kommun
591 86 Motala

4. Vadstena kommun
592 80 Vadstena

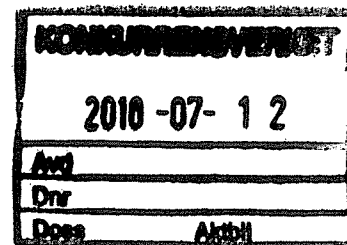
5. Ydre kommun
Kommunkontoret
570 60 Österbymo

6. Ödeshögs kommun
599 80 Ödeshög

Ombud: Håkan Klaening
Motala kommun
591 86 Motala

SAKEN

Offentlig upphandling; intermistisk åtgärd

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten beslutar att Boxholm kommun, Mjölby kommun, Motala kommun, Vadstena kommun, Ydre kommun, Ödeshög kommuns upphandling avseende prenumerationservice (dnr UH-10-035) inte får avslutas.

Dok.Id 15740

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 10 00
E-post:
forvaltningsratten@linkoping.dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
09:00-12:00
13:00-15:00

Beslutet gäller omedelbart och tills förvaltningsrätten förordnar annat.

YRKANDE M.M.

Boxholm kommun, Mjölby kommun, Motala kommun, Vadstena kommun, Ydre kommun och Ödeshögs kommun (Kommunerna) genomför en upphandling avseende prenumerationservice (dnr UH-10-035). Vid upphandlingen används öppet förfarande. Det anbud med lägst pris kommer att antas.

Prenax AB (Bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten genom interimistiskt beslut omedelbart förordnar att upphandlingen inte får avslutas förrän något annat har beslutats. Bolaget anför bl.a. följande. Enligt förfrågningsunderlaget ska anbudslämnare prissätta prenumerationer på drygt 400 svenska och utländska tidningar och tidskrifter. För att kvalificera sig som anbudslämnare måste samtliga titlar ovillkorligen prissättas. Upphandlingsunderlaget missgynnar konkurrensen. Det är inte tillräckligt klart vilka tidningar och tidskrifter som avses i upphandlingsunderlaget då väsentlig information saknas. Flera titlar saknar ISSN-nummer. Vissa tidningar ges ut i flera olika upplagor. De tidningar som ges ut i olika upplagor har samma ISSN- nr, men har olika pris. Den befintliga leverantören har denna information genom att man tidigare levererat exakt de titlar, editioner, upplagor och versioner som avses. Den leverantör som vill utmana den befintliga leverantören får famla i mörker. Detta är oskäligt och diskriminerande. – Det saknas koppling mellan angivet pris i anbudet och faktiskt pris vid beställningarna av prenumerationerna vid avtalsstart. Vad prenumerations servicen kommer att kosta kommer kommunerna inte får fram som nuvarande förfrågningsunderlag är utformat. – Kommunerna borde istället använda sig av en prismodell med påslag i procent kopplat till tidningsförlagens officiella prenumerationspri-

ser alternativt att kravet om att samtliga titlar måste prissättas för att anbudslämnaren ska kunna kvalificera sig till utvärderingen stryks.

Kommunerna anför bl.a. följande. De krav som uppställts i förfrågningsunderlaget är inte orimliga. Samtliga efterfrågade tidningar och tidskrifter tillhandahålls på kommunernas bibliotek. Av de 443 titlar som efterfrågas saknas ISSN-nummer på 11 titlar. Eftersom titlarna finns på biblioteken idag så borde en anbudsgivare kunna ta fram titlarna med den information som finns i underlaget. – Prenumerationspriserna för 2011 sätts av respektive utgivare varför de inte är kända för anbudsgivarna under upphandlingstiden och av den anledningen har kommunerna istället valt att begära in det prenumerationspris som gäller 2010 för anbudsutvärdering. Av förfrågningsunderlaget följer att ”Ersättning skall anges netto per tidning/tidskrift inklusive förmedlingsavgift och med eventuell rabatt avdragen. Förmedlingsavgifter samt eventuella rabatter skall specificeras på bifogade listor”. Kommunerna har således efterfrågat kostnaden för tjänsten. Frågan angående prenumerationstider har ställts av en anbudsgivare och på denna direkt ställda fråga har samtliga anbudsgivare fått svaret att kommunerna vill ha så många dagar som möjligt.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, 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.

I 16 kap. 2 § LOU anges följande. 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. – Rätten får omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut,

om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

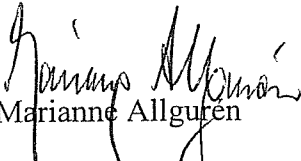
I förfrågningsunderlaget framgår bl.a. att sista anbudsdag är den 5 juli 2010.

Förvaltningsrättens bedömning

Allmänna krav för att omedelbart besluta att en upphandling inte får avslutas är att sökanden kan visa dels legal och faktiskt grund för sin begäran om överprövning, dels omständigheter som ger anledning till brådska. Sådant beslut bör dock inte fattas om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

Vad som hittills framkommit i målet utgör skäl för att omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

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


Marianne Allguren

Föredragande har varit Anna Lander.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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 offentlig part 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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.