



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2011-10-05
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
18987-11
Enhet 17

SÖKANDE

BROWIK Installation AB, 556493-7281
Södra Vägen 8
702 27 Örebro

MOTPART

Statens fastighetsverk
Box 2263
103 16 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
LOU; överlämnat mål från Förvaltningsrätten i Karlstad

KONKURRENSVERKET	
2011-10-05	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten beslutar att Statens fastighetsverks upphandling av VS-installationer och fjärrvärme inom Örebro slott får avslutas först sedan rättelse skett i form av förkastande av Radiator VVS AB:s anbud.

Dok.Id 169370

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND

Statens fastighetsverk (SFV) genomför en upphandling av en totalentreprenad som avser VS-installationer och fjärrvärme inom Örebro slott (projekt nr T001-001). Anbud har kommit in från bl.a. BROWIK Installation AB (Browik) och Radiator VVS AB (Radiator). Enligt tilldelningsbeslut från den 12 september 2011 har SFV antagit Radiator som entreprenör.

Browik har ansökt om överprövning av upphandlingen. Ansökan har kommit in till förvaltningsrätten i rätt tid och utlöst en förlängd avtalsspärr enligt 16 kap. 9 § LOU.

PARTERNAS YRKANDEN

Browik yrkar i första hand att upphandlingen ska göras om på så vis att Radiators anbud inte tas upp till prövning.

SFV anser att Browiks yrkande ska avslås.

PARTERNAS GRUNDER

Browiks grunder

Anbudstidens utgång var den 7 september 2011 kl. 12.00. Vid den tidpunkten hade det enligt anbudsförteckningen inkommit tre stycken anbud. Enligt tilldelningsbeslutet har dock anbudet från Radiator antagits, vilket framstår som märkligt eftersom detta anbud enligt anbudsförteckningen inkommit först den 12 september 2011. Det är inte på något vis styrkt att anbudet från Radiator inkommit i tid. Anbudet från Radiator skulle såle-

des ha förkastats. Browik har lidit skada eftersom bolaget hade tilldelats kontraktet vid en korrekt genomförd upphandling.

SFV:s grunder

Vid tiden för anbudsöppnandet den 7 september 2011 hade det inkommit tre stycken anbud. Den 9 september 2011 inkom ytterligare ett anbud, från Radiator, som på grund av felaktig hantering hos posten kommit på avvärger. Anbudet var poststämplat den 6 september 2011, det vill säga samma datum som de övriga inkomna anbuden. Med anledning av att det tydligt framgick att anbudet varit på avvärger beslutade SFV att ta med det i utvärderingen. Eftersom Radiator skickat sitt anbud samma datum som de övriga anbudsgivarna, den 6 september 2011, inkom det med all sannolikhet till den statliga myndigheten Statens Institutionsstyrelse dagen efter, alltså innan anbudstidens utgång. Statens Institutionsstyrelse verkar dock ha frångått de regler i förvaltningslagen som anger att handlingar bör skickas till rätt myndighet, i detta fall SFV. SFV utgår även från att brevet bör ha varit avskilt för SFV hos posten eftersom brevet är adresserat med boxadress till SFV. SFV anser därmed att det fanns giltiga skäl att ta med anbudet från Radiator i utvärderingen. För det fall förvaltningsrätten finner att SFV förfarit felaktigt ska upphandlingen göras om i enlighet med Browiks yrkande.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 9 § LOU gäller följande. 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.

Av 16 kap. 5 § LOU framgår följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU 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 10 § första stycket förvaltningslagen (1986:223) stadgas bl.a. att en handling anses komma in till en myndighet den dag då handlingen, eller en avi om en betald postförsändelse som innehåller handlingen, anländer till myndigheten eller kommer en behörig tjänsteman till handa. I andra stycket stadgas att om det kan antas att handlingen eller en avi om denna en viss dag har lämnats i myndighetens lokal eller avskilts för myndigheten på en postanstalt, anses den ha kommit in den dagen, om den kommer en behörig tjänsteman till handa närmast följande arbetsdag.

Förvaltningsrättens bedömning

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande enheten har brutit mot någon bestämmelse i eller någon av de principer som bär upp lagstiftningen. För att en upphandling enligt LOU ska uppfylla gemenskapsrättens krav på likabehandling ska leverantörer behandlas lika. De förfaranden som används av den upphandlande myndigheten ska tillämpas på samma sätt mot alla leverantörer som deltar i en upphandling.

I förevarande fall har SFV utvärderat ett anbud som enligt Browik har inkommit för sent. Enligt förfrågningsunderlaget, punkt AFB.32, ska anbud vara beställaren tillhanda senast den 7 september 2011 kl. 12.00.

Förvaltningsrätten konstaterar att en handling anses inkommen till en myndighet den dag då handlingen anländer till myndigheten eller kommer en behörig tjänsteman tillhanda, och att det är avsändaren som står risken för att försändelsen inkommer i rätt tid. Enligt SFV inkom Radiators anbud den 9 september 2011, alltså två dagar efter att anbudstiden gått ut. Det saknar betydelse att, som SFV gjort gällande, försändelsen skickades den 6

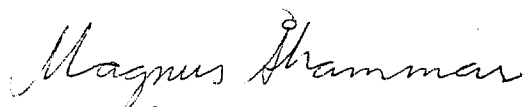
september 2011. Eftersom det står klart vilken dag anbudet inkommit aktualiseras inte hjälpregeln i 10 § andra stycket förvaltningslagen. SFV har genom att utvärdera anbudet från Radiator brutit mot likabehandlingsprincipen. Browik, vars anbud hade antagits om Radiators anbud uteslutits, har lidit skada eller risk för skada. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger således.

De åtgärder som en domstol kan vidta avseende en klandrad upphandling är att förordna om rättelse eller om att upphandlingen ska göras om. Det är domstolen som har att avgöra vilken åtgärd som är den mest ändamålsenliga i varje enskilt fall (RÅ 2005 ref. 47).

Den brist som konstaterats kan inte anses ha påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede. Det är därför tillräckligt att utvärderingsfasen av upphandlingen rättas. Rättelse ska ske på så sätt att en ny utvärdering genomförs utan beaktande av anbudet från Radiator.

Förvaltningsrätten noterar avslutningsvis att Högsta förvaltningsdomstolen i mål 471-11 anfört att part som riskerar att uteslutas från ett upphandlingsförfarande har rätt att yttra sig över uppgifterna i ansökan om överprövning. Förvaltningsrätten finner emellertid att en sådan åtgärd förefaller obehövlig i förevarande mål.

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



Magnus Åhammar

Rådman

Föredragande har varit Nils Råby.



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.

DV 3109/1A LOU