



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**
Förvaltningsrättsnotarien
Annelie Gustafson

DOM
2017-01-17
Meddelad i Falun

Mål nr
5380-16

SÖKANDE

Arbetshälsan Malung-Sälen AB, 556160-8067
Moravägen 9 F
782 31 Malung

MOTPART

Malung-Sälens kommun
Box 14
782 21 Malung

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2018-05-03	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsätten bifaller ansökan och beslutar att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse skett på så sätt att en ny prövning av anbudet genomförs.

Dok.Id 183422

Postadress Box 45 S-791 21 Falun	Besöksadress Kullen 4	Telefon 023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	Telefax 023-383 00 80	Expeditionstid måndag–fredag 08:00-12:00 13:00-16:00
-----------------------------------------------	---------------------------------	------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	---------------------------------	----------------------------------------------------------------------

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Malung-Sälens kommun genomför upphandling av företagshälsovård 2016 (dnr KS/2016:428) genom förenklat förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut fattades den 2 december 2016 varvid ADLEVA AB (ADLEVA) tilldelades kontraktet och anbudet från Arbetshälsan Malung-Sälen AB (Arbetshälsan eller bolaget) förkastades.

Arbetshälsan ansöker om överprövning och yrkar att anbudet ska anses vara giltigt. I andra hand yrkas att upphandlingen ska ogiltigförklaras på grund av fel och brister i upphandlingsinformationen och upphandlingsprocessen. Som stöd för sin talan anför de i huvudsak följande. Anbudet har diskvalificerats på felaktiga grunder. Den kommentar som gjordes, "För utvidgande bedömningar kan ytterligare kostnader tillkomma", ska endast ses som en allmän kommentar för kännedom vid eventuella framtida speciella krav. Ett pris har angetts i enlighet med förfrågningsunderlaget och det är det priset som gäller som anbudspris och kommentaren är inte en avvikelser eller reservation.

Malung-Sälens kommun (kommunen) anser att ansökan ska avslås och uppger i huvudsak att anbudet från Arbetshälsan inte har diskvalificerats på felaktiga grunder eftersom de i sitt anbud reserverat sig gällande prissättning av drogtestar och arbetsförmågebedömningar.

BESTÄMMELSER M.M.

Bestämmelser som hur offentliga upphandlingar ska genomföras regleras i den numera upphävda lagen (2007:1091) om offentlig upphandling och i den nu gällande lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Enligt övergångsbestämmelser till den nu gällande lagen ska den upphävda lagen tillämpas för sådan upphandling som har påbörjats före ikraftträdandet den 1 januari 2017. Den upphandling som Arbetshälsans ansökan om överpröv-

ning avser påbörjades den 9 september 2016 varför den numera upphävda lagen är tillämplig.

Av 16 kap. 6 § LOU följer att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättsels har gjorts 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.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska den upphandlande myndigheten behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Härvid gäller att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget och inte heller göra prövningen mot andra kriterier än dem som funnits med i förfrågningsunderlaget.

Av Högsta förvaltningsdomstolens avgörande i RÅ 2009 ref. 69 följer att i mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Frågan i målet är om kommunen agerat i strid med LOU när anbudet från Arbetshälsan har förkastats på grund av skrivningarna ”För utvidgade bedömningar kan ytterligare kostnader tillkomma” avseende arbetsförmågebedömning samt ”Kostnader för speciella dyrare analyser kan tillkomma” avseende drogtester.

Enligt kommunen framgår det av förfrågningsunderlaget att det vid oklarheter ska ställas frågor så att kraven i förfrågningsunderlaget kan förtydligas samt att reservationer eller alternativ bud inte accepteras. Kommunens upp-

fattning är att Arbetshälsans anbud innehåller reservationer i och med de skrivningar som lagts till och att detta inte accepteras. Arbetshälsan har argumenterat att pris har getts i enlighet med förfrågningsunderlaget och att kommentarerna inte är en avvikelse eller reservation.

Det är ostridigt i målet att Arbetshälsan har lämnat de prisuppgifter avseende drogtester och arbetsförmågebedömningar som kommunen i förfrågningsunderlaget har efterfrågat samt att bolaget utöver det har kommenterat kostnaden. Förvaltningsrätten instämmer i det Arbetshälsan har fört fram att de kommentarer som lämnats inte kan ses som en reservation till det efterfrågade priset såsom kommunen påstår. Arbetshälsan har således lämnat det underlag som krävs enligt förfrågningsunderlaget och genom att kommunen har förkastat anbudet på felaktiga grunder kan bolaget komma att lida skada.

Förvaltningsrätten bifaller mot bakgrund av ovanstående Arbetshälsans ansökan. Arbetshälsans anbud kan inte uteslutas på den av kommunen angivna grunden. Upphandlingen får inte avslutas förrän rättelse skett på så sätt att en ny prövning av anbuden genomförs.

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

Eva Karlsson Helghe
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

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 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.

