



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

DOM
2011-05-24
Meddelad i Uppsala

Mål nr
2286-11 E
Enhet 2

KONKURRENSVERKET	
2011-05-26	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

Medixx European APS
Nörregade 7 B
1165 Köpenhamn K
Danmark

MOTPART

Landstinget i Uppsala län, Upphandlingsenheten
Box 602
751 25 Uppsala

ÖVERPRÖVAD UPPHANDLING

Landstingets i Uppsala län upphandling avseende bemanningstjänster, dnr
UPPH2011-0038

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut den 5 maj 2011 upphör därmed att gälla.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Landstinget i Uppsala län (härefter landstinget) har genomfört en upphandling avseende bemanningstjänster, dnr UPPH2011-0038 (förenklad).

Medixx European APS

Medixx European APS (härefter bolaget) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att landstinget ska pröva och utvärdera anbudet i likhet med andra anbud alternativt besluta att upphandlingen görs om. Till stöd för sin talan anför bolaget följande. Dess anbud inlämnat i rätt tid har inte medtagits till prövning och utvärdering. Bolaget har härigenom lidit skada.

Landstinget

Landstinget yrkar att förvaltningsrätten avslår bolagets begäran om att landstinget ska pröva och utvärdera bolagets anbud och anför bl.a. följande. Rubricerad upphandling har genomförts som en förenklad upphandling enligt LOU. I förfrågningsunderlaget, som skickades ut den 16 februari 2011, anges på sidan 1 att anbud ska vara inkommet senast den 9 mars 2011 till Landstinget i Uppsala län, Upphandlingsenheten, Box 602, 751 25 Uppsala. I punkt 1.2.8 anges att under kontorstid 08.30 – 11.30 samt 13.00-16.00 kan anbuden lämnas på landstingets kansli, Slottsgränd 2 A, Uppsala. Utanför entrén till landstingets kansli finns en brevlåda uppsatt där anbud kan lämnas under andra tider. Vidare framgår av punkt 1.2.6 att anbud som inkommer efter anbudstidens utgång får ej prövas. Av bilagda redogörelse från upphandlare Anders Kember framgår att något anbud inte avlämnats under kontorstid sista anbudsdagen. Ovan omnämnda brevlåda kontrollerades dagen efter sista anbudsdagen, dvs. den 10 mars 2011, kl. 07.30. Av kommentar till förvaltningslagen, Nya förvaltningslagen med kommentar, fjärde upplagan, Trygve Hellners-Bo Malmqvist, s. 104-105, framgår dels att FL:s reglering om när en handling är att anse som inkom-

men till myndigheten utgår från principen att insändande av en handling sker på avsändarens risk, dels att en handling är att anse som inkommen en viss dag om den bevisligen har överbringats till myndigheten den dagen före kl. 24.00. Något anbud fanns inte i brevlådan. På morgonen den 11 mars 2011 fanns ett anbud på receptionsdisken på landstingets kansli som i vederbörlig ordning stämplades med ankomstdatum, dvs. den 11 mars 2011, vilket senare visade sig vara ett anbud från bolaget. Enligt landstinget är det fullt klarlagt att anbudet från bolaget inkommit för sent och att anbudet därmed inte kunde medtagas i utvärderingen.

Bolaget

Bolaget vidhåller sitt yrkande och anför bl.a. följande. I kommunikation med upphandlingsenheten och landstingets kansli har det meddelats oss att ett anbud plötsligt låg på ett bord hos upphandlingsenheten under fredagen den 11 mars 2011. Handlingen var inte datumstämplad vilket självfallet uttryckte förvåning inte bara hos bolaget utan även på upphandlingsenheten. När har handlingen egentligen inkommit till myndigheten? Bolaget hävdar att handlingen har inkommit i rätt tid. Enligt uppgifter till bolaget från landstingets kansli på Slottsgränd 2 har rutinerna för mottagande och datumstämpling ändrats efter detta. Detta kan kansliet bekräfta. I lagstiftningen som styr diarieföringen av inkomna handlingar till en myndighet framgår att detta ska ske systematiskt och säkert. Detta är en grundläggande och viktig rutin på en myndighet. Det är uppenbart av vad som framkommit runt hanteringen av vårt anbud att denna rutin har varit bristfällig och lett fram till en rutinändring kring mottagande och diarieföring av inkomna handlingar till myndigheten. Detta uppfattar bolaget som anledningen till att anbudet lämnats på upphandlingsenhetens bord utan datumstämpel den 11 mars 2011. Handlingen har funnits i landstingshuset i rätt tid men har uppenbarligen blivit liggande innan det drygt en dag senare lämnats utan datumstämpel till upphandlingsenheten. Självklart ska en handling poststämplas av den enhet som först tar hand om inkommande

handlingar, normalt postenheten. Därefter diarieförs handlingen på vederbörligt sätt. Bolaget anser att interna brister som framgår av ovan är anledningen till att handlingen inte har datumstämplats vid ankomsten och lämnats till rätt enhet med fördröjning. Anbudet ska därför bedömas i likhet med andra anbud enligt innehållet i förfrågningsunderlaget.

Förvaltningsrätten har den 5 maj 2011, på talan av bolaget och av utredningsskäl, förordnat att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Landstinget har uppgett att arbetet med upphandlingen påbörjades under hösten/vintern 2010 och att det således är nu gällande lagstiftning som är tillämplig på upphandlingen.

Bestämmelserna i LOU efter den 15 juli 2010 är därför tillämpliga.

I 1 kap. 9 § LOU stadgas 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.

I 9 kap. 1 § andra stycket LOU stadgas att en upphandlande myndighet får bestämma att anbudsansökningar och anbud ska lämnas med ett elektroniskt medel eller på något annat sätt. – I fjärde stycket stadgas att myndigheten i en annons ska ange hur anbudsansökningar får lämnas och i en annons eller ett förfrågningsunderlag ange hur anbud får lämnas.

I 16 kap. 1 § LOU stadgas att en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 § (ansökan om överprövning).

I 16 kap. 5 § LOU 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.

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 kan det 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.

Handlingar i målet

Ur landstingets administrativa föreskrifter

På första sidan anges bl.a. följande. Anbud ska vara inkommet senast 2011-03-09.

Anbud ska sändas under adress:
Landstinget i Uppsala län
Upphandlingsenheten
Box 602
751 25 Uppsala

I punkt 1.2.6 anges följande. Anbud ska vara angiven adress tillhanda senast uppgift på första sidan. Anbud som inkommer efter anbudstidens utgång får inte prövas.

I punkt 1.2.8 anges bl.a. följande. Anbud skickas/lämnas i förseglat omslag märkt med diarienummer, enligt uppgifter på första sidan.

Under kontorstid, 08.30-11.30 samt 13.00-16.00 kan anbuden lämnas på landstingets kansli, Slottsgränd 2 A, Uppsala.

Utdrag ur redogörelse från Anders Kembler

I redogörelsen anges bl.a. följande.

2011-03-10

På morgonen ca 07.30 kontrollerades om något anbud hade lämnats i ledningskontorets brevlåda. Inga anbud fanns i brevlådan. Kontrollen av brevlådan utfördes av Solveig Isaksson och Anders tillsammans. Under dagen genomfördes anbudsöppningen av Marcus och Anders på upphandlingsenheten.

2011-03-11

På morgonen låg ett anbud på receptionsdisken vid entrén. Varken receptions- eller vaktmästarpersonalen visste något om det. Anbudskuvertet var brunt, ofrankerat, adresserat hit och saknade företagsuppgifter. Det stämpelades in med ankomstdag 2011-03-11 och sedermera skrev "För sent inkommet anbud" på kuvertet. Öppningsprotokollet från gårdagens anbudsöppning förelåg renskrivet och kompletterades med en notering om att det inkommit ett för sent anbud denna dag. Efter detta skrevs öppningsprotokollet ut och undertecknades av förättarna.

2011-03-14

På morgonen hade jag ett mail från Jörgen Appelgren, Medixx, daterat 2011-03-11 kl. 16.57. I mailet frågar han om jag kan bekräfta mottagandet av deras anbud. Mitt svar 2011-03-14 kl. 07.49 var att vi inte mottagit något anbud från dem, men att ett anbud hade inkommit för sent den 11 mars 2011. Under dagen blev jag uppringd av Jörgen Appelgren som undrade om det var någon internt som hade missat att vidarebefordra anbudet som han påstod lämnats i tid på kvällen den 9 mars 2011. Både receptions- och vaktmästarpersonal blev kontaktade av Jörgen Appelgren. Ingen har sagt sig veta något om detta anbud. Kuvertet med det sent inkomna anbudet öppnas och vi konstaterar att det är anbudet från Medixx.

Kopia av kuvert

Av ingiven kopia av bolagets kuvert framgår att det är inkomststämplat den 11 mars 2011.

Förvaltningsrättens bedömning

När det gäller att bedöma om en handling är inkommen eller inte gäller förvaltningslagen för myndigheter. Dock gäller även de regler som upp-

ställt av den upphandlande myndigheten (se Lag om offentlig upphandling – en kommentar, *Jan-Erik Falk*, upplaga 1, s 486). ’

Av vad som framgår av de administrativa föreskrifterna kan anbud skickas per post eller under kontorstid lämnas på landstingets kansli. Landstinget har även uppgett att det utanför kansliet finns en brevlåda där anbud kan lämnas under andra tider. Av de administrativa föreskrifterna framgår vidare att anbud ska vara inkommet senast den 9 mars 2011.


Enligt vad landstinget uppgett är anbudskuvertet ofrankerat. Det får därför antas att det inte skickats per post utan inkommit på annat sätt. Av kopia på anbudskuvertet framgår att det är inkomststämplat den 11 mars 2011 och landstinget har noggrant redogjort för vilka kontroller som gjorts. Bolaget å sin sida har inte preciserat på vilket sätt det lämnat in anbudet, till vem det lämnats eller på något annat sätt inkommit med uppgifter som visar att anbudet skulle ha inkommit i rätt tid. Med hänsyn till det anförda och då kuvertet är inkomststämplat den 11 mars 2011, vilket är två dagar efter anbudstidens utgång, är det enligt förvaltningsrättens mening inte sannolikt att bolagets anbud inkommit i rätt tid, dvs. den 9 mars 2011. Vad bolaget anført om landstingets interna brister och om att landstinget ändrat sina rutiner förändrar inte denna bedömning.

Av den i 1 kap. 9 § LOU stadgade likabehandlingsprincipen följer att anbudsgivare ska behandlas lika i alla skeden av anbudsförfarandet. Detta innebär bland annat att en upphandlande myndighet inte får ge leverantörer olika tidsfrister för att lämna anbud. Ett för sent inkommet anbud får därför inte beaktas.

Eftersom bolagets anbud enligt vad förvaltningsrätten funnit inte inkommit i rätt tid ska bolagets ansökan om överprövning avslås. Förvaltningsrättens interimistiska beslut upphör därmed att gälla.

Upplysningsvis har förvaltningsrätten denna dag avgjort ett annat mål avseende samma upphandling, mål nr 2239-11, vari förordnats att landstingets upphandling i delområdena distriktsköterskor, specialister i akutsjukvård, specialister i allmänmedicin, specialister i geriatrik, specialister i psykiatri och specialister i medicinsk gastroenterologi ska göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1a LOU)



Bernt Åkerblom
rådman

Målet har handlagts av Christina Kans