



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2015-12-23
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 9125-15

SÖKANDE

LT Dentallaboratorium AB, 556809-3008

Ombud: Jurist Harry FH Paulnitz
 c/o Paulnitz & von Wowern, Auktoriserad Juristbyrå HB
 Box 61
 243 22 Höör

MOTPART

Folkandvården Skåne AB, 556936-0828

Ombud: Ebba Bertilsdotter
 c/o AffärsConcept i Stockholm AB
 Baltzargatan 16
 211 36 Malmö

KONKURRENSVERKET	
2015-12-23	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår LT Dentallaboratorium AB:s yrkande om ingripande enligt LOU

Dok.Id 282749

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: kansli1.fma@dom.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND

Folktandvården i Skåne AB (Folktandvården) genomför med ett förenklat förfarande en upphandling av "Tandtekniska tjänster", ref. nr. 14/70. Av tilldelningsbeslut den 28 augusti 2015 framgår vilka anbud som antagits för respektive delområde. Av utvärderingsprotokollet framgår vilka anbud som uteslutits från upphandlingen och motiveringen till detta. LT Dentallaboratorium AB (LT) ingår inte bland dem som lämnat anbud.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

LT ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta om rättelse eller att upphandlingen ska göras om. Som grund för sin ansökan anför LT bl.a. följande. Region Skåne har brutit mot de grundläggande principerna i LOU. Folktandvården i Region Skåne har inte annonserat upphandlingen på sin egen hemsida eller på annat sätt som kan anses ha en naturlig anknytning till myndigheten Region Skåne. LT har, via e-mail, haft kontakt med Folktandvården i november 2014 och mars 2015 med anledning av kommande upphandling. Dessutom har LT deltagit på Folktandvårdens leverantörsträff och där haft ett samtal med Folktandvårdens enhetschef. Denne har skriftligen utfäst att återkomma till LT med information avseende kommande upphandling men så har inte skett. Den 28 augusti 2015 fick LT besök av en säljare inom dentalbranschen som undrade hur upphandlingen hade gått. Eftersom LT inte kände till att en upphandling hade skett tillskrev LT Folktandvårdens enhetschef via email, men fick följande svar från annan person på Region Skåne:

"Jag beklagar att det förekommit missförstånd kring återkoppling om när upphandlingen skulle annonseras. I enlighet med lagen om offentlig upphandling har upphandlingen tillkännagivits en allmän upphandlingsdatabas för att säkerställa att alla marknadsaktörer erhåller samma information vid samma tidpunkt."

Från LT:s sida har inget missförstånd uppkommit. Genom Folktandvårdens förfarande, att annonsera på en för LT okänd hemsida, trots kontinuerlig kontakt med Folktandvården som tillika skriftligen lovat att återkomma med information om kommande upphandling, förefaller Folktandvården medvetet och felaktigt ha försökt begränsa antalet sökande leverantörer.

För rättstillämpningen är det viktigt att principen om transparens innebär en skyldighet för den upphandlande myndigheten att lämna information om upphandlingen och hur den kommer att genomföras. Folktandvården har inte heller informerat om att man ämnat annonsera om kommande upphandling på det privata företaget Vismas hemsida på Internet, Visma Tendsign.

Det är också av vikt och intressant för rättstillämpningen att bedöma om Folktandvården har samma ansvar som alla andra omfattande skriftliga utfästelser och i detta fall en bruten skriftlig utfästelse.

Folktandvården och LT har haft ett samarbete i drygt 35 år. Genom att inte få möjlighet att lämna anbud kommer LT att förlora 30 procent av sin omsättning i förlorade intäkter, förutsatt att dess anbud hade blivit antaget av Folktandvården.

Folktandvården bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Folktandvården har i enlighet med LOU annonserat upphandlingen genom upphandlingsverktyget Visma Tendsign (Tendsign) den 9 april 2015. Genom annonsen blev upphandlingen publik och tillgänglig för allmänheten i Visma Commerce allmänt tillgängliga databas på www.opic.com. Upphandlingen har kodifieras enligt Common Procurement Vocabulary (CPV) – med utgångspunkt i SFS 2011:1039 Tillkännagivande av CPV- och CPC- referensnummer för tjänstekontrakt vid offentlig upphandling – för att respektive leverantör ska kunna ta del av de offentliga upphandlingar som är aktuella inom deras bransch.

Efter anbudstidens slut hade Folkandvården erhållit 31 anbud från 26 anbudsgivare, vilket visar att marknaden tagit del av upphandlingen och att Folkandvården möjliggjort effektiv konkurrens. Upphandlingsverket Tendsign används av flertalet upphandlande myndigheter i Sverige vid annonsering av offentliga upphandlingar och uppfyller de krav som ställt på tillgänglighet för potentiella leverantörer. Någon ytterligare skyldighet för en upphandlande myndighet att meddela potentiella leverantörer om en pågående offentlig upphandling finns inte reglerat i LOU. Folkandvården har inte heller meddelat någon annan potentiell leverantör att det pågår en upphandling än genom föreskriven annons. Således har samtliga potentiella leverantörer behandlats lika och Folkandvården har upprätthållit likabehandlings- och transparensprincipen gentemot samtliga leverantörer. Någon snedvridning av konkurrens eller särbehandling har inte förekommit från Folkandvårdens sida.

Folkandvården har således inte brutit mot någon av de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna eller någon bestämmelse i LOU. Bolaget har inte heller visat att det finns grund för ingripande eller att de lider eller kan lida skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § 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.

Enligt 15 kap. 4 § LOU ska den upphandlande myndigheten vid ett förenklat förfarande begära anbud genom annons i elektronisk databas, som är all-

mänt tillgänglig, eller genom annons i annan form som möjliggör effektiv konkurrens.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förvaltningsrättens bedömning

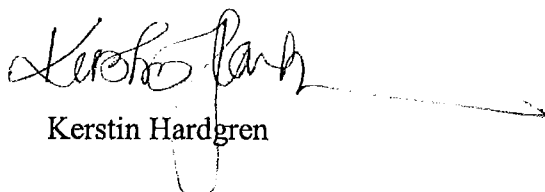
LG gör gällande att Folkvandvårdens hantering av aktuell upphandling såvitt avser annonsering och information strider mot transparensprincipen och har varit konkurrensbegränsande.

Upphandlingen genomfördes med ett förenklat förfarande. Folkvandvården har därmed enligt 15 kap. 4 § LOU varit skyldig att begära anbud genom annons i en elektronisk databas som varit allmänt tillgänglig eller genom annons i annan form som möjliggör effektiv konkurrens. Enligt förarbetena innebär att en databas ska vara allmänt tillgänglig att annonseringssättet och databasen ska vara så kända att en upphandlande myndighet genom annonseringen uppnår effektiv konkurrens. Att en upphandlande myndighet annonserar en upphandling på sin egen hemsida är i allmänhet inte tillräckligt.

Av handlingarna i målet framgår att Folkvandvården har annonserat aktuell upphandling i upphandlingsverktyget Tendsign, vilket innebär att upphandlingen annonseras och blir publik och tillgänglig för allmänheten i Visma Commerce allmänt tillgängliga databas på www.opic.com. Även om denna elektroniska databas inte var känd för LT så är den otvivelaktigt att betrakta

som så känd att upphandlande myndighet genom annonsering där uppnår effektiv konkurrens. Folkvandvården har därmed uppfyllt den annonseringskyldighet som följer av 15 kap. 4 § LOU. Någon ytterligare skyldighet för upphandlande myndighet att, inom ramen för de upphandlingsregler som gäller i det aktuella fallet, informera om upphandlingar på annat sätt än Folkvandvården har gjort, finns inte. Genom annonseringen har Folkvandvården tillgodosett såväl kravet på transparens som kravet på att tillvarata konkurrensen på marknaden. Vad LT anför innebär således inte att Folkvandvården har förfarit felaktigt under upphandlingsförfarandet. Yrkandet om ingripande enligt LOU ska följaktligen avslås.

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


Kerstin Hardgren

Anna Aktermo har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 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.