



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I MALMÖ**  
 Avdelning 1  
 Lena Palmér

**DOM**  
 2011-02-25  
 Meddelad i  
 Malmö

Mål nr  
 737 - 740-11E

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2011-02-28	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

### SÖKANDE

Kontorsfunktion AB, 556172-7040  
 ABC-husen  
 John Ericssons väg  
 217 61 Malmö

### MOTPARTER

1. Osby kommun  
 283 80 Osby

(mål nr 737-11E)

2. Hässleholms kommun  
 281 80 Hässleholm

(mål nr 738-11E)

3. Östra Göinge kommun  
 Storgatan 4  
 280 60 Broby

(mål nr 739-11E)

4. Bromölla kommun  
 Box 18  
 295 21 Bromölla

(mål nr 740-11E)

Osby kommun är ombud för de övriga kommunerna

### SAKEN

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

### DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Kontorsfunktion AB:s begäran om ingripande enligt LOU.

**YRKANDEN M.M.**

Osby kommun, Hässleholms kommun, Östra Göinge kommun och Bromölla kommun (nedan kallade Kommunerna) har genomfört en samordnad upphandling av möbler, dnr UH-09-13B. Kommunerna har den 21 januari 2011 meddelat att upphandlingen ska avbrytas. Som skäl för avbrytandet har angetts bl.a. följande. Väsentliga förutsättningar i förfrågningsunderlaget har genom ett uppenbart fel före publicering fallit bort, vilket innebär att avtal inte kan tecknas på rätta grunder. I förfrågningsunderlaget står ingenstans uttryckt att omfattningen av kommande ramavtal endast avser mindre inköp och enstaka möbelinköp, vilket är grundtanken i upphandlingen. I förfrågningsunderlaget angivna beräknade volymer baseras på sådan omfattning, vilket gör förfrågningsunderlaget otydligt. Då avgränsningarna för ramavtalets omfattning inte framgår föreligger saklig grund att avbryta upphandlingen.

Kontorsfunktion AB begär överprövning av avbrytandebeslutet och yrkar att upphandlingen ska fullföljas och avslutas i enlighet med förfrågningsunderlaget. Till grund för talan anförs bl.a. följande. Upphandlingen skickades för annonsering och var tillgänglig för anbudsgivarna den 18 juni 2010. Argumentet för att avbryta upphandlingen är inte relevant. Att omfattningen av kommande ramavtal endast skulle avse mindre inköp är inget som framgår av texterna i anbudsunderlaget. Tvärt om finns det på flera ställen texter som styrker uppfattningen att upphandlingen avser alla möbelinköp till Kommunerna. Undantagen är klart definierade: textilier, specialsalar och utemöbler. Kommunerna har haft tid på sig sedan juni månad 2010 att korrigera underlaget. Anbudsinfordran var tillgänglig under tre månader och ett stort antal frågor kom in under anbudstiden. Om grundtanken var att ramavtalet endast skulle omfatta mindre inköp borde ett förtydligande ha gjorts när fråga ställdes gällande formuleringen i förfrågningsunderlaget att "Antagna leverantörer skall leverera kommunernas verkliga behov av produkter och tjänster". Detta är andra gången som Kommunerna inforrar anbud på möbler. Den första

upphandlingen överprövades. Respekt saknas för leverantörer som för andra gången i god tro lagt ner stora kostnader och mycket tid på att seriöst besvara anbudsinfordran i det skick som den publicerats. Kontorsfunktion AB har lämnat sina bästa rabatter mot bakgrund av att upphandlingen omfattar samtliga leveranser till Kommunerna.

Kommunerna bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Inför upphandlingen hade Kommunerna ett möte där det beslöts att upphandlingen skulle avse avrop upp till 50 000 kr per leverans och att det vid leveranser över detta belopp skulle ske särskild upphandling. Av denna anledning beslöts även att endast en ramavtalsleverantör skulle antas per kategori samt att det av denna anledning är viktigt att anbudsgivaren har ett brett sortiment. Gränsen på 50 000 kr bedömdes kunna klara de leveranser som är av löpande karaktär. Vid genomgång av handlingarna i samband med utvärderingen upptäcktes att den text fallit bort som specificerade gränsen 50 000 kr och som angav att för leveranser som översteg detta belopp skulle särskild upphandling ske. Det är ett fundamentalt fel i förfrågningsunderlaget. Den möjlighet till rättelse som finns enligt LOU är att avbryta upphandlingen. Av EU-domstolens mål C-244/02 (Kauppatalo Hansel) framgår att ett fundamentalt fel i förfrågningsunderlaget av avgörande affärsmässig betydelse för den upphandlande enheten är sakligt skäl för att avbryta upphandlingen. Det fundamentala fel som finns i förfrågningsunderlaget innebär att leveranser som t.ex. en hel skola skulle omfattas av samma rabattsatser som en stol. Detta fel skulle innebära stora merkostnader.

## DOMSKÄL

### Tillämpliga bestämmelser

Den aktuella upphandlingen har påbörjats före den 15 juli 2010, varför LOU i dess lydelse före detta datum är tillämplig i målet.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

#### **Förvaltningsrättens bedömning**

Frågan i målet är om Kommunernas beslut att avbryta den aktuella upphandlingen av möbler är förenligt med bestämmelserna i LOU och EG-rätten. För att en upphandlande myndighet ska ha rätt att avbryta en pågående upphandling krävs att myndigheten kan presentera sakliga skäl för avbrytandebeslutet och att myndigheten iakttar grundläggande gemenskapsrättsliga regler inom offentlig upphandling, såsom reglerna om proportionalitet och likabehandling.

Kommunerna har motiverat avbrytandebeslutet med att väsentliga förutsättningar i förfrågningsunderlaget gällande avgränsningarna för ramavtalets omfattning fallit bort och att avtal därför inte kan tecknas på rätta grunder. Det är visserligen högst anmärkningsvärt att en brist av sådant slag i förfrågningsunderlaget inte tidigare har uppmärksamats av Kommunerna. Då avsedda avgränsningar av ramavtalets omfattning inte framgår av förfrågningsunderlaget kan förvaltningsrätten dock inte finna annat än att Kommunerna får anses ha haft saklig grund att avbryta upphandlingen. Kontorsfunktion AB:s ansökan om överprövning ska därför avslås.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (Dv 3109/1b)

  
Ola Brändström



# 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. 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 var till 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 nå 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 återopa 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.

