

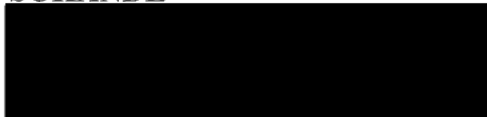


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ**
Avdelning 1

DOM
2017-10-20
Meddelad i Malmö

Mål nr
10473-17

SÖKANDE



MOTPART

Simrishamns kommun
272 80 Simrishamn

KONKURRENSVERKET	
2017 -10- 2 4	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår [REDACTED] ansökan om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

Simrishamns kommun genomför upphandling avseende vinterväghållning. Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU och är uppdelad i olika entreprenadområden. Enligt tilldelningsbeslut den 22 september 2017 ska kontrakt för entreprenadområde 2 (Borrby) tilldelas KK Maskin o Lantbruk och kontrakt för entreprenadområde 5 (Gärsnäs) tilldelas Virrestad Gräv o Schakt AB. Genom beslut samma dag förkastades anbuden från Nybo Lantbruksservice för entreprenadområde 2,5,6 och 11 med hänvisning till att anbuden lämnats in per post trots att det i upphandlingsföreskrifterna står angivet att anbud skall lämnas elektroniskt via Visma TendSign.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

██████████ med enskild firma ██████████ ansöker om överprövning av upphandlingen avseende entreprenadområdena 2 och 5 och yrkar att han ska tilldelas uppdragen. Till grund för talan anför han följande. Samma dag som var sista dag för att lämna in anbudet kontaktade han kommunen kl. 15.00 och ville prata med någon kontaktperson för upphandlingen. Han fick besked om att de endast hade telefontid till kl. 13.00. Personen han pratade med frågade vad hans ärende gällde och han förklarade att han var lite gammaldags och inte kunde scanna in och maila anbuden. Han frågade om han kunde lämna anbuden i kommunens brevlåda som han har gjort vid många tidigare anbudstillfällen och fick besked om att detta skulle gå bra. Senare i veckan ringde han åter kommunens växel (den s.k. Kontakten) för att kontrollera att anbuden kommit in. Han fick besked om att ██████████ på kommunen skulle ringa upp honom. ██████████ står som kontaktperson i TendSigns anbudsformulär avseende den aktuella upphandlingen. ██████████ sa att anbuden egentligen skulle ha lämnats elektroniskt, men att eftersom kommunen brustit i informationen till Kon-

takten fick kommunen ta på sig skulden. Hon sa också att han inte på något vis var diskvalificerad. Han hänvisar härvid till bifogad inspelning av telefonsamtalet med [REDACTED]. Senare fick han besked om att hans anbud förkastats. Kommunen har senare sagt att anbuden inte förkastats på grund av att de kom in per brev utan på grund av att underleverantörerna fyllts i felaktigt. Han har tidigare år lämnat in blanketten ifylld på samma sätt utan att det har framförts några synpunkter på detta.

Simrishamns kommun anser att ansökan ska avslås.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § 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.

Av 20 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.

Enligt 12 kap. 1 § LOU ska en upphandlande myndighet och en leverantör använda elektroniska medel när de kommunicerar med varandra under en upphandling. Myndigheten ska anvisa de elektroniska medel som ska användas. I 2–5 §§ finns bestämmelser om undantag från skyldigheten att kommunicera med allmänt tillgängliga elektroniska medel.

Förfrågningsunderlaget i relevanta delar

I UF3.3 *Anbudsgivning* anges bl.a. att anbudet ska inlämnas elektroniskt via Visma TendSign.

I UF3.5 *Anbudsprövning* anges bl.a. följande. Anbud som inte överensstämmer med kraven i förfrågningsunderlaget kommer att förkastas. Endast elektroniskt inkomna anbud via TendSign.com kommer att prövas.

I UF3.2.4 *Frågor under anbudstiden* anges bl.a. följande. För frågor och svar ska Visma TendSign användas. Frågor ska ställas senast 12 dagar innan anbudstidens utgång.

Förvaltningsrättens bedömning

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

██████████ gör, så som talan får förstås, gällande att kommunen felaktigt förkastat hans anbud.

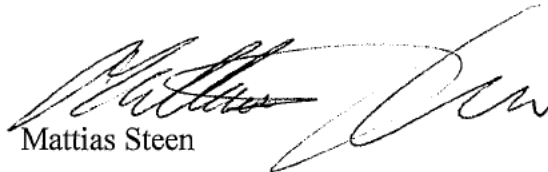
För att konkurrens ska kunna ske på lika villkor krävs ett klart och tydligt förfrågningsunderlag. Av förfrågningsunderlaget ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas.

Av 12 kap. 1 § LOU följer att anbud ska lämnas in elektroniskt, förutsatt att det inte är fråga om vissa undantagssituationer. Simrishamns kommun har i enlighet härmed uppställt ett obligatoriskt krav i upphandlingen att anbud ska lämnas elektroniskt via TendSign. ██████████ har inte lämnat in sina anbud elektroniskt via TendSign. Med hänsyn till att samtliga obliga-

toriska krav i upphandlingen därmed inte är uppfyllda har Simrishamns kommun rätteligen förkastat anbudet. Den omständigheten att [REDACTED] [REDACTED] såvitt framgår, har fått felaktig information från kommunens växel inför anbudslämnandet kan inte föranleda någon annan bedömning (jfr dom från Kammarrätten i Göteborg den 21 oktober 2016 i mål nr 2005-16). I förfrågningsunderlaget ges tydliga anvisningar för hur eventuella frågor under anbudstiden ska ställas. Inte heller kan den omständigheten att en representant för kommunen efter anbudstidens utgång låtit [REDACTED] [REDACTED] förstå att det felaktiga inlämningsförfarandet sannolikt inte skulle komma att medföra ett förkastande av anbudet medför någon annan bedömning.

Vid nu angivna förhållanden och då [REDACTED] inte heller i övrigt anfört något som visar att Simrishamns kommun i det aktuella upphandlingsförfarandet har brutit mot LOU på ett sådant sätt att han därigenom har lidit eller riskerat att lida skada, saknas grund för ingripande mot upphandlingen. Ansökan ska därför avslås.

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


Mattias Steen

Lena Palmér har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

