



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2011-03-21
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 4274-11
 Enhet 17

KONKURRENSVERKET	
2011-03-22	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

Palm & Partners AB, 556530-2477
 Gustav Adolfs Torg 12
 211 39 Malmö

MOTPART

Arbetsförmedlingen
 Juridiska avdelningen
 113 99 Stockholm

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om åtgärder enligt LOU.

Dok.Id 111376

Postadress
 115 76 Stockholm

Besöksadress
 Tegeluddsvägen 1

Telefon
 08-561 680 00

E-post:
 forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax
 08-561 680 01

Expeditionstid
 måndag – fredag
 09:00-15:00

BAKGRUND

Arbetsförmedlingen genomför en upphandling av Starta eget utbildning dnr Af-2010-347017. Av tilldelningsmeddelande daterat 2011-02-15 framgår att avtal avses att tecknas med annan leverantör än Palm & Partners AB.

YRKANDEN M.M.

Palm & Partners AB yrkar i första hand att utvärderingen av samtliga lämnade anbud med fullständigt inlämnat underlag inkluderas och då även med sådan information som lämnats i bilaga, och i andra hand att hela upphandlingen görs om.

Till stöd för sin talan anför Palm & Partners i huvudsak följande. Verktiget TendSign som använts för anbudslämnande medför att det är mycket tidskrävande för anbudslämnare att lämna anbud. I det kombinerade dokumentet av förfrågningsunderlag och anbud ska/kan de flesta frågor besvaras genom att önskad information klipps in i texten, inga förklarande bilder kan klistras in. Vidare kan information lämnas som bilaga till dokumentet. Vid arbetet med att skriva anbudet i TendSign så varnade systemet om man glömt vissa uppgifter, dock inte vid alla tillfällen. Palm & Partners AB har för att skapa bättre översikt för anbudet, i fält för beskrivning av företaget och utbildningens innehåll, hänvisat till en bilaga som bifogats anbudet. På grund av detta har inte Palm & Partners anbud beaktats vid utvärderingen. Bolagets anbud som skickades in innehöll allt som efterfrågats i anbudsinbjudan men på grund av nytt upphandlingsverktyg med otydlig information och otillräckligt ifyllnadsstöd så lämnade bolaget på ett enligt Arbetsförmedlingen felaktigt sätt. I LOU ges ingen möjlighet att exkludera inlämnade fullständiga anbud på grund av hantering av upphandlingsverktyg. Serviceskyldigheten enligt

förvaltningslagen ålägger också myndigheter att vara behjälpliga vilket medför att Arbetsförmedlingen borde ha påpekat sitt önskemål och gett anbudsgivarna rätt att korrigera hanteringen av upphandlingsverktyget utan att ändra anbudets innehåll.

Arbetsförmedlingen bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. Skälet till att ställa villkoret att anbudslämnare ska svara i de svarsfält som finns i TendSign är att underlätta hanteringen av inkomna anbud. Palm & Partners har emellertid valt att i sitt anbud lämna svar i bilaga gällande fråga A och B under förfrågningsunderlagets punkt 4.1 "Tjänstens innehåll, upplägg och genomförande" respektive "Anpassning av utbildningen" i förfrågningsunderlaget. Bolagets anbud har därmed förkastats i enlighet med punkt 7.1 i förfrågningsunderlaget. Punkt. 7.1 i anbudsföreskrifterna är mycket tydlig och det borde ha stått klart för bolaget under vilka förutsättningar bilagor kan lämnas. Bolaget har dessutom haft möjlighet att ställa frågor under den period som förfrågningsunderlaget varit publicerat för det fall att det behövdes information och stöd med avseende på upphandlingsverktyget och hur uppgifter ska/kan lämnas. Det vore ett brott mot likabehandlingsprincipen att godta de anbud där man i strid med anbudsföreskrifterna i förfrågningsunderlaget har valt att lämna vissa svar i bilaga eftersom det skulle missgynna de anbudslämnare som på ett korrekt sätt har lämnat svar i svarsfälten i TendSign och därmed fått ett mer begränsat utrymme. De uppsatta principerna för upphandlingen har följts och den har genomförts i enlighet med LOU.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

1 kap. 9 § LOU har följande lydelse. Upphandlande myndigheter skall behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt

genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I 9 kap. 2 § LOU anges följande. Vid kommunikation med elektroniska medel skall dessa vara icke-diskriminerande, allmänt tillgängliga och möjliga att använda tillsammans med sådan maskin- och programvara som i allmänhet används.

I 16 kap. 5 § LOU anges 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap. 9 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet och förutsebart sätt. Detta innebär att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget och inte heller göra prövningen mot andra kriterier än de som funnits med i förfrågningsunderlaget. Alla krav som myndigheten uppställer måste vara förenliga med de unionsrättsliga principerna. Ett anbud som inte uppfyller samtliga skall-krav får inte antas, eftersom detta skulle strida mot principen om likabehandling av anbudsgivare (jfr. t.ex. mål C-243/89, kommissionen mot Danmark).

Visserligen gäller myndigheternas serviceskyldighet enligt förvaltningslagen i princip oberoende av om någon begärt hjälp eller inte. Möjligheten till överprövning av beslut enligt LOU inskränker sig emellertid till sådana situationer där den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

Av förfrågningsunderlagets punkt 7.1 framgår bl.a. följande. Anbud skall lämnas på de villkor som framgår av förfrågningsunderlaget och de skall lämnas elektroniskt via TendSign. Anbudssvar skall lämnas i de härför avsedda svarsfälten i TendSign. En bilaga kommer endast att beaktas om den uttryckligen efterfrågas av Arbetsförmedlingen eller om det uttryckligen medges att bilaga får lämnas för ett visst avsnitt. Enligt förfrågningsunderlagets punkt 7.3 är det viktigt att Arbetsförmedlingen kontaktas så att missförstånd kan undvikas om förfrågningsunderlaget upplevs som oklart eller otydligt i något avseende. Vidare framgår av samma punkt bl.a. att frågor med anledning av förfrågningsunderlaget ställs via frågor och svarsfunktionen i TendSign samt att frågorna besvaras via samma funktion.

Om elektroniska medel ska användas ska dessa vara icke-diskriminerande, allmänt tillgängliga och möjliga att använda tillsammans med sådan maskin- och programvara som i allmänhet används. Huvudregeln är att både anbudsansökningar och anbud ska lämnas skriftligen. En upphandlande myndighet får bestämma att anbudsansökningar och anbud ska lämnas med något elektroniskt medel.

Förvaltningsrätten bedömer att skall-kravet att anbud endast får lämnas i det elektroniska verktyget TendSign på sätt som beskrivits i förfrågningsunderlaget inte är diskriminerade eller på annat sätt strider mot de grundläggande principerna i LOU. Det finns inget som visar att TendSign inte varit allmänt tillgängligt eller omöjligt att använda tillsammans med sådan maskin- och programvara som i allmänhet används. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Maria Ek Oldsjö

Rådman

Föredragande har varit Cecilia Östergren.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. 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 vartill 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 nås 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 åberopa 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.

DV 3109/1A LOU