

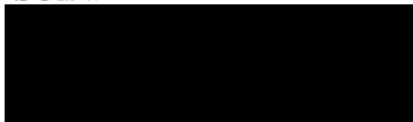


FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2016-08-24
 Meddelad i Malmö

Mål nr
 7295-16

SÖKANDE



MOTPART
 Ängelholms kommun
 262 80 Ängelholm

SAKEN
 Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2016 -08- 2 5	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 331598

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

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

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00-16:00

BAKGRUND

Ängelholms kommun genomför upphandling benämnd Elevdatorer och pedagogiskt stöd 2016, dnr VFN 2015/414. Upphandlingen genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU. Sista anbudsdagen var den 19 juli 2016 och något tilldelningsbeslut har såvitt framkommit ännu inte fattats i upphandlingen.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

██ ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att anbudsdagen ska skjutas upp till dess att det totala antalet datorer (bärbara datorer och surfplattor) per respektive modell blir känt. Till grund för talan anförs följande. Antalet modeller är nio. Enligt försäkran från Opic Tendsign har antalet varit specificerat i förfrågningsunderlaget, men detta är inte sant. I förfrågningsunderlaget finns visserligen upptaget totala kvantitetsprognoser för 2016 och 2017, dock utan uppdelning för respektive modell. Det understryks att förfrågningsunderlagets krav är totala priser per varje respektive modell.

Ängelholms kommun yrkar i första hand att förvaltningsrätten ska avskrika målet då ██████████ inte kan anses uppfylla kriterierna för att vara leverantör och därmed inte har talerätt. I andra hand yrkas att förvaltningsrätten ska avslå begäran om överprövning. Till grund för sin inställning anför kommunen i huvudsak följande. Ett krav för att en ansökan om överprövning ska tas upp av förvaltningsrätten är enligt 16 kap. 4 § LOU att den som lämnar ansökan är leverantör. ██████████ uppfyller inte kriterierna för att vara leverantör. Enligt uppgift från Creditsafe har han en enskild firma som heter Vitcom som är inaktiv liksom han själv. ██████████ är inte registrerad för F-skatt och är inte momsregistrerad. ██████████ är inte leverantör utan privatperson. Vidare framgår vid en genomgång av an-

budet att han inte uppfyller kraven för leverantörskvalificering i upphandlingen. Bl.a. är det kraven gällande F-skattbevis, rating hos Creditsafe samt referenser som inte uppfylls. Anbudet kan inte betraktas som seriöst menat och [REDACTED] har ingen förmåga att leverera de efterfrågade tjänsterna och varorna. Det finns även anledning att förkasta [REDACTED] anbud bl.a. på den grunden att anbudet inte uppfyller de formella kraven i förfrågningsunderlaget vad gäller bifogande av bilagor. Om förvaltningsrätten trots allt skulle anse att [REDACTED] har rätt att föra talan står det utom allt rimligt tvivel att [REDACTED] inte har lidit någon skada av de fel han påstår finns då han inte är kvalificerad som leverantör i upphandlingen. Vad beträffar det som [REDACTED] anfört angående uppgifter är informationen i förfrågningsunderlaget med bilagor omfattande och innehåller alla uppgifter kommunen har. Att informationen är fullständigt tillräcklig för att anbud ska kunna lämnas framgår av att övriga anbudsgivare har kunnat lämna anbud. En prognos över det antal datorer som ska levereras framgår av punkterna 1.1.16 och 1.1.17 i förfrågningsunderlaget. En sammanvägning av de lämnade priserna per modell kommer att användas vid utvärderingen.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

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.

Av 16 kap. 4 § LOU framgår bl.a. att efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får allmän förvaltningsdomstol överpröva en upphandling. Med leverantör avses enligt 2 kap. 11 §

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM

LOU den som på marknaden tillhandahåller varor eller tjänster eller utför byggtreprenader.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår bl.a. 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.

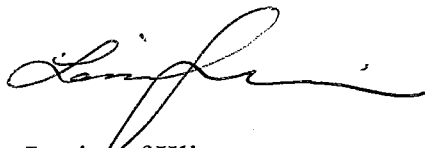
Förvaltningsrättens bedömning

Ängelholms kommun gör gällande att [REDACTED] saknar talerätt då han inte kan anses uppfylla kriterierna för att vara leverantör. Av definitionen i 2 kap. 11 § LOU följer att med leverantör avses den som på marknaden tillhandahåller varor eller tjänster eller utför byggtreprenader. Av förarbetena framgår att begreppet leverantör är ett samlingsnamn på alla såväl fysiska som juridiska personer som deltar i en upphandling (prop. 2006/07:128 s. 302). Begreppet leverantör ska tolkas extensivt och talerätt ska åtminstone tillerkännas var och en som har eller har haft ett intresse av att få avtal i en viss upphandling. [REDACTED] har såvitt framgår lämnat anbud i den aktuella upphandlingen och får därmed anses ha haft intresse av att få avtal i denna. Grund för att avvisa [REDACTED] talan har enligt förvaltningsrättens mening inte framkommit. Ansökan ska därför tas upp till prövning.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp. Enligt förvaltningsrättens mening visar inte vad [REDACTED] anfört till stöd för sin talan att Ängelholms kommun i det aktuella upphandlingsförfarandet har brutit mot bestämmelserna i LOU på ett sådant sätt att han därigenom har lidit eller

riskerat att lida skada. Grund saknas därför för ingripande mot upphandlingen. Ansökan om överprövning ska således avslås

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



Louise af Klint

Lena Palmér 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 fördras 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.