



SÖKANDE

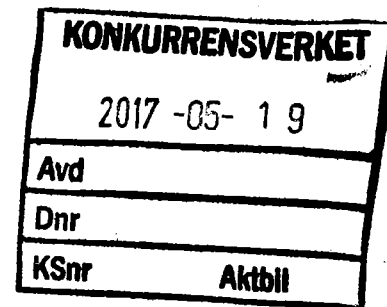
Marsfjäll Hotell & Konferens AB, 556712-8318
Axel Arons väg 4
910 88 Marsfjäll

MOTPART

Vilhelmina kommun
912 81 Vilhelmina

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att en ny prövning av anbuden genomförts.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Vilhelmina kommun (Kommunen) genomför en upphandling av Matleveranser till Saxnäsårdens äldreboende. Vid upphandlingen används förenklat förfarande.

Två anbud har ingetts i upphandlingen, från Marsfjäll Hotell & Konferens AB och Marsfjäll Mountain Lodge AB. Bägge anbuden har utvärderats och Kommunen har beslutat att anta det anbud som lämnats av Marsfjäll Mountain Lodge AB.

I protokoll från kommunstyrelsens arbetsutskott anges att man beslutar att anta förmånligaste anbud. I meddelande om beslut till anbudsgivarna anger Kommunen att anbud inkommit från Saxnäsården Hotell och Konferens AB (av allt att döma avses Marsfjäll Hotell & Konferens – *förvaltningsrättens kommentar*) med ett pris per dygn och person på 205 kr exkl. moms och Marsfjäll Mountain Lodge AB med ett pris per dygn och person på 204 kr exkl moms samt att kommunstyrelsens arbetsutskott beslutat att anta anbudet från Marsfjäll Mountain Lodge AB.

Marsfjäll Hotell & Konferens AB (Marsfjäll Hotell & Konferens) ansöker i förvaltningsrätten om överprövning av upphandlingen.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan.

MARSFJÄLL HOTELL & KONFERENS ANFÖRANDE

Antaget anbud uppfyller inte skall-kraven i punkten 5.1 Uteslutningsfas, steg 1, och i punkten 5.2 Kvalificeringsfas, steg 2, i förfrågningsunderlagets Administrativa föreskrifter.

Det saknas underlag för anbudsutvärdering enligt punkten 5.4 Anbudsutvärdering, steg 3.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Den 1 januari 2017 trädde lagen (2016:1145) om offentlig upphandling i kraft och därigenom upphävdes lagen (2007:1091) om offentlig upphandling. Den upphävda lagen gäller dock för sådan upphandling som har påbörjats före ikraftträdandet och är därför tillämplig i förevarande mål.

Upphandlande myndigheter ska 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 iaktas (1 kap. 9 § LOU).

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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrätten kan inledningsvis konstatera att det normalt sett ankommer på den sökande i ett upphandlingsmål att på ett klart och tydligt sätt ange vilka omständigheter talan grundas på (jfr RÅ 2009 ref. 69) samt att klargöra och utveckla påstådda felaktigheter i en upphandling.

Marsfjäll Hotell & Konferens menar att det vinnande anbudet från Marsfjäll Mountain Lodge AB inte uppfyller samtliga skall-krav. Vidare ifrågasätts anbudsutvärderingen.

Förvaltningsrätten noterar att det av likabehandlingsprincipen följer att en upphandlande myndighet inte kan efterge eller bortse från obligatoriska krav som uppställts i förfrågningsunderlaget.

Enligt uppgift från Kommunen har samtliga handlingar i ärendet översänts till förvaltningsrätten. Utifrån de handlingarna kan inte utläsas att Kommunen gjort någon prövning av om inkomna anbud uppfyller de i upphandlingen uppställda obligatoriska kraven i punkterna 5.1 och 5.2 i förfrågningsunderlagets Administrativa föreskrifter. Övervägande skäl talar enligt förvaltningsrättens mening därför för att någon sådan prövning inte gjorts.

Punkten 5.1 har följande lydelse:

Ej uppfyllande av LOU Se bilaga

RSV 4820 skall användas för lämnande av uppgift och får ej vara äldre än 3 månader. Endast anbudsgivare som klarar uteslutningsfasen går vidare i anbudstävlan.

Förvaltningsrätten noterar att enligt 10 kap. 4 § LOU ska den upphandlande myndigheten vid kontroll av om en leverantör har fullgjort sina åligganden avseende socialförsäkringsavgifter eller skatt i Sverige inhämta uppgifter om detta från behörig myndighet.

Bestämmelsen, som infördes den 15 juli 2010, innebär att leverantörer avlastas från att lämna uppgifter om de har uppfyllt sina åligganden att betala skatter och avgifter i Sverige (jfr 10 kap. 2 § första stycket punkten 5 LOU). Sådana uppgifter kan i stället inhämtas av upphandlande myndigheter från Skatteverket och Kronofogdemyndigheten.

Kommunen har således inte haft fog för att ställa upp det i punkten 5.1 angivna kravet. Däremot borde Kommunen ha kontrollerat huruvida de inkomna anbuden uppfyllt de i punkten 5.2 angivna kraven, med undantag för det krav som avser RSV 4820 (numera SKV 4820). Genom att inte göra den kontrollen har Kommunen överträtt såväl den gemenskapsrättsliga principen

om likabehandling som principen om förutsebarhet, vilka bägge kommer till uttryck i 1 kap. 9 § LOU.

Därtill kommer att Kommunen inte utvärderat anbuden i enlighet med de kriterier som angetts i punkten 5.4.

Eftersom Kommunens agerande strider mot 1 kap. 9 § LOU och Marsfjäll Hotell & Konferens måste anses ha lidit eller kunnat komma att lida skada till följd därav finns grund för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU. Konstate-
rade felaktigheter hänför sig till prövningen av anbuden varför det är till-
räckligt att rättelse sker genom att en ny prövning av anbuden genomförs.

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



Karin Granholm
Rådman

Målet har föredragits av Christina Röckner.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.