



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 15

DOM
2013-11-13
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
25996-13

SÖKANDE

A. J. Produkter AB, 556190-7329
301 82 Halmstad

MOTPART

Försvarets materielverk
115 88 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2013-11-14	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten beslutar att Försvarets materielverks upphandling dnr 13FMV7230 ska göras om vad avser område 3, förvaringskåp.

Dok.Id 420657

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

YRKANDEN M.M.

Försvarets materielverk (FMV) genomför ett avrop från ett ramavtal där ramavtalet är indelat i olika ramavtalsområden som i sin tur omfattar olika delområden. FMV:s avrop avser fyra olika delområden/typer av skåp inom ramavtalsområdet "Arkivhyllor och skåp". Upphandlingen genomförs enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) där avrop gjordes genom en förnyad konkurrensutsättning i enlighet med villkoren i ramavtalet. FMV bjöd in alla leverantörer inom respektive ramavtalsområde att på nytt lämna anbud. Av tilldelningsbeslut den 21 oktober 2013 framgår att A.J. Produkter AB (bolaget) tillsammans med två andra anbudgivare godkändes i kvalificeringsfasen vad avser område 3, förvaringsskåp, och gick vidare till utvärdering av pris varvid en annan anbudgivare än bolaget tilldelades kontraktet.

Bolaget yrkar att upphandlingen vad avser leveransavtal för skåp/förvaringslösning ska göras om avseende område 3, förvaringsskåp. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. I förfrågningsunderlaget anges bl.a. att ett av kraven på produkten är att måtten på skåpet ska vara 1900x1020x500 mm. Det anges vidare att skåpet är baserat på bolagets förvaringsskåp artikel nr 103671, men att likvärdiga produkter godtages. Eftersom förfrågningsunderlaget var baserat på bolagets förvaringsskåp lämnade bolaget anbud på exakt det skåp vars artikelnummer FMV uppgett. När bolaget i efterhand kontrollerade sitt anbud och jämförde detta med det vinnande anbudet upptäckte bolaget att FMV har skrivit fel artikelnummer i sitt förfrågningsunderlag. Bolagets förvaringsskåp med artikelnummer 103671 har inte måtten 1900x1020x500 mm utan är ett större och dyrare skåp. Däremot har bolagets förvaringsskåp med artikelnummer 103661 måtten 1900x1020x500 mm. Det är tydligt att FMV vid utformningen av förfrågningsunderlaget av misstag angett artikelnummer 103671 i stället

för det korrekta 103661. Med anledning av det felaktiga artikelnumret lämnade bolaget ett anbud som avsåg ett större och dyrare skåp än vad FMV efterfrågade. Om FMV hade angett ett korrekt artikelnummer hade bolaget vunnit upphandlingen eftersom man då hade offererat ett pris som är 456 kr lägre än det nu vinnande anbudets pris.

FMV medger bolagets yrkande att upphandlingen ska göras om avseende område 3, förvaringsskåp. FMV anför bl.a. följande. FMV har av misstag angett fel artikelnummer vid utformningen av avropsförfrågan avseende område 3, förvaringsskåp, vilket inneburit att bolaget inte har kunnat lämna ett konkurrenskraftigt anbud. Felet är av sådant slag att det inte går att rätta i efterhand eller inom ramen för en ny utvärdering. Felet härrör till det konkurrensuppsökande skedet och kan endast åtgärdas genom att förvaltningsrätten beslutar att avropet avseende område 3, förvaringsskåp, ska göras om. FMV uppger vidare att FMV är av uppfattningen att förlängd avtalsspärr inte gäller för de delområden som inte är föremål för överprövning men yrkar, för det fall förvaltningsrätten är av annan uppfattning, att förvaltningsrätten beslutar att den förlängda avtalsspärren inte ska gälla avseende övriga och icke överprövade delområden i avropet (område 1, 2 och 4).

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Överprövning

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt (transparens). Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 6 § LOU följer att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören 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.

I förfrågningsunderlaget anges att alternativ 1 i Område 3, förvaringsskåp, ska ha måtten 1900x1020x500 mm och att alternativet är baserat på AJ produkters förvaringsskåp artikelnr 103671, men att likvärdiga produkter godtages. Det anges även att anbud med lägst totalpris kommer att antas.

Förfrågningsunderlaget anger under rubriken "Krav på produkter" att man efterfrågar förvaringsskåp med visst mått men hänvisar samtidigt till ett artikelnummer som avser ett skåp med andra mått. Förvaltningsrätten konstaterar att förfrågningsunderlaget således innehåller inbördes oförenliga och därmed otydliga uppgifter i fråga om vilket skåp som efterfrågas, vilket strider mot principen om transparens. Bolaget får anses ha lidit skada då bolagets anbud sannolikt hade innehållit det lägsta totalpriset om förfrågningsunderlaget inte hade innehållit den felaktiga uppgiften om artikelnummer. Det finns därför grund för förvaltningsrätten att besluta om ingripande enligt LOU. Då felet är hänförligt till det konkurrensuppsökande skedet ska upphandlingen rättas på så sätt att upphandlingen ska göras om vad avser område 3, förvaringsskåp.

Förlängd avtalsspärr

I 16 kap. 8 § LOU anges att om en ansökan om överprövning av en upphandling har gjorts, fortsätter avtalsspärr enligt 1 § att gälla under handläggningen i förvaltningsrätten (förlängd avtalsspärr).

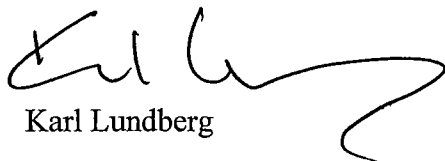
Rätten får besluta att någon förlängd avtalsspärr inte ska gälla.

FMV har uppgett att de är av uppfattningen att förlängd avtalsspärr inte gäller för de delområden som inte är föremål för överprövning samt yrkat att förvaltningsrätten – för det fall förvaltningsrätten är av en annan uppfattning – ska besluta att förlängd avtalsspärr inte ska gälla avseende dessa delområden.

Genom att förvaltningsrätten avgör målet slutligt gäller inte längre någon förlängd avtalsspärr. Förvaltningsrätten saknar därmed anledning att nu ta ställning till omfattningen av den förlängda avtalsspärren under handläggningen i förvaltningsrätten. FMV:s villkorade yrkande föranleder därmed ingen åtgärd från förvaltningsrätten.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).



Karl Lundberg
Rådman

Mia Svärd har föredragit målet.



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. 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 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.