

Hanna Petersson

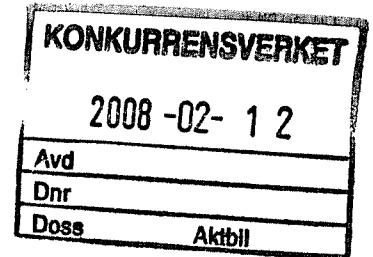
Meddelat i Linköping

SÖKANDE

Primär Fastighetsförvaltning AB, 556310-5534
Frihamnen 92
417 07 Göteborg

Ombud: Advokat Tomas Setterberg
Setterwalls Advokatbyrå i Göteborg AB
Box 11235
404 25 Göteborg

Ombud: Jur.kand. Roger Wier
c/o Setterwalls Advokatbyrå i Göteborg
Box 11235
404 25 Göteborg

**MOTPART**

Norrköpings kommun
Upphandlingsenheten
601 81 Norrköping

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU; nu fråga om interimistiskt beslut

Primär Fastighetsförvaltning AB (nedan Primär) begär överprövning av Norrköpings kommuns (nedan kommunen) upphandling gällande fastighetsentreprenad i fastighetsförvaltningsområde 4, Krokek, Kvarsebo, Vikbolandet samt södra stadsdelarna. Primär yrkar i första hand att länsrätten enligt 7 kap. 2 § LOU skall besluta att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att Primärs anbud skall kvalificera sig till utvärdering i upphandlingen. I andra hand yrkar Primär att länsrätten beslutar att kommunen skall göra om upphandlingen.

Till stöd för sin talan gör Primär i första hand gällande att kommunen har förkastat Primärs anbud i strid med LOU. För det fall kommunen gjort en korrekt bedömning av Primärs anbud, d.v.s. att Primärs anbud hade kvalificerat sig till utvärdering, hade det anbudet varit det mest ekonomiskt fördel-

Dok.Id 54871

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 406	Brigadgatan 3	013-25 10 00	013-25 11 40	måndag – fredag
581 04 Linköping		E-post: lansratteniostergotland@dom.se		09:00 - 12:00 13:00 - 15:00

aktiga i upphandlingen. Primär gör i andra hand gällande att kommunen i strid med LOU har antagit en anbudsgivares orena anbud. Kommunen har sammanfattningsvis inte genomfört upphandlingen affärsmässigt och med utnyttjande av konkurrensmöjligheter som fanns att tillgå. Vidare har kommunen inte behandlat anbudsgivarna utan ovidkommande hänsyn. Detta har medfört att Primär har lidit eller kan komma att lida skada. Upphandlingen skall således rättas eller göras om. Den skada som kan drabba Primär om ett interimistiskt beslut inte meddelas är större än den skada eller olägenhet som eventuellt kan drabba kommunen till följd av ett sådant beslut. Primär anför vidare i korthet att Primärs anbud innehåller tolkningar av förfrågningsunderlaget. De tolkningar som har angivits synes kommunen ha uppfattat som en reservation avseende Primärs ansvar. Av tilldelningsbeslutet daterat den 31 januari 2008 framgår det att kommunen har förkastat Primärs anbud på grund av att det är orent. Primär har inte på något sätt reserverat sig för förfrågningsunderlagets innehåll utan endast angivit det sätt på vilket detsamma har tolkats. Kommunen har inte i förfrågningsunderlaget angivit att ett anbud där villkoren i förfrågningsunderlaget inte fullt accepteras kommer att förkastas. Kommunen borde ha formulerat ett skall-krav enligt vilket anbudsgivare skall bekräfta att samtliga villkor i förfrågningsunderlaget accepteras. Primärs anbud accepterar samtliga villkor i förfrågningsunderlaget, samt uppfyller samtliga i förfrågningsunderlaget angivna skall-krav.

SKÄLEN FÖR LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Av ikraftträdande- och övergångsbestämmelserna till lagen (2007:1091) om offentlig upphandling framgår att lagen träder i kraft den 1 januari 2008 men att bestämmelserna i lagen (1992:1528) om offentlig upphandling skall tillämpas på upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet. I målet tillämpas därmed sistnämnda lag.

1 kap. 4 § LOU stadgar att upphandling skall göras med utnyttjande av de konkurrensmöjligheter som finns och även i övrigt genomföras affärsmässigt. Anbudsgivare, anbudssökande och anbud skall behandlas utan ovidkommande hänsyn.

Enligt 7 kap 1 § 1 st. LOU får en leverantör som anser att han lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt nämnda paragraf.

Av 7 kap. 2 § LOU framgår att om den upphandlande enheten har brutit mot 1 kap. 4 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, skall rätten besluta att upphandlingen skall göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Rätten får omedelbart besluta att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats. Rätten får dock låta bli att fatta ett sådant interimistiskt beslut, om den skada eller olägenhet som åtgärden skulle medföra kan bedömas vara större än skadan för leverantören.

De grundläggande förutsättningarna för att omedelbart besluta att en upphandling inte får avslutas får anses vara att sökanden dels kan visa grund för sin begäran om överprövning, dels omständigheter som ger anledning till brådska (jfr Hentze-Sylvén, Offentlig upphandling, 1998, 1:2, s 355).

Länsrätten gör följande bedömning

Primär får anses ha uppvisat grund för sin begäran om överprövning. Av handlingarna i målet framgår att tilldelningsbeslut fattades den 31 januari 2008, samt att avtal kommer att tecknas tidigast den 15 februari 2008. Det är därmed fråga om brådska. Enligt länsrättens bedömning innebär ett beslut om att upphandlingen inte får avslutas innan något annat har beslutats, inte sådana negativa konsekvenser för kommunen att de överväger fördelarna för

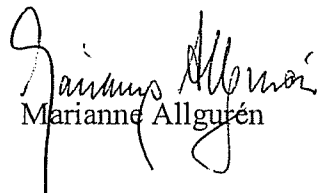
Primär. Mot bakgrund härav föreligger skäl för att meddela interimistiskt beslut.

LÄNSRÄTTENS AVGÖRANDE

Länsrätten beslutar att Norrköpings kommuns upphandling avseende fastighetsentreprenad i fastighetsförvaltningsområde 4, Krokek, Kvarsebo, Vikbo-landet samt södra stadsdelarna inte får avslutas.

Beslutet gäller omedelbart och tills länsrätten förordnar annat i målet.

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


Marianne Allguren



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.**

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall 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 om länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.