



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

DOM
2017-11-07
Meddelad i Malmö

Sida 1 (6)

Mål nr
6817-17

KONKURRENSVERKET	
2017-11-07	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Vellingetaxi AB, 556334-5379
Falsterbovägen 61
236 21 Höllviken

MOTPART

Svedala kommun
Kommunhuset
233 80 Svedala

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Vellingetaxi AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 396678

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
Telefax
040-97 24 90
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Svedala kommun genomför en upphandling avseende färdtjänst och skolskjutsar för barn med särskilda behov (dnr UH-2015-230). Upphandlingen genomförs med ett öppet förfarande enligt LOU. Svedala kommun beslutade den 26 september 2016 att tilldela Vellingetaxi AB (Vellingetaxi) uppdraget. På ansökan av Taxi Trelleborg AB (Taxi Trelleborg) beslutade förvaltningsrätten genom dom den 23 januari 2016 (mål nr 10267-16) att upphandlingen skulle rättas på så sätt att en ny anbudsutvärdering skulle göras där anbudet från Vellingetaxi inte fick beaktas. Domen överklagades till Kammarrätten i Göteborg som den 24 maj 2017 beslutade att inte meddela prövningstillstånd. Efter förnyad utvärdering fattade Svedala kommun den 22 juni 2017 ett nytt tilldelningsbeslut där Taxi Trelleborg har tilldelats uppdraget.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

Vellingetaxi ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om då det inte fanns några giltiga anbud vid tidpunkten då tilldelningsbeslutet fattades. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande.

Giltighetstiden för samtliga anbud löpte ut den 6 juni 2017. Förfrågan om förlängning av anbuden skedde den 22 juni 2017. Kommunen hade inte fått accept från alla anbudsgivare vid tidpunkten för beslutet. Detta handlings sätt strider mot likabehandlingsprincipen. Kommunen har även förfarit med orimlig skyndsamhet då det endast förflöt knappt sex timmar mellan erbjudandet om förlängning av anbuden och det nya tilldelningsbeslutet. Detta indikerar att kommunen endast varit intresserad av att få accept av den part som tilldelats kontraktet och på så vis positivt särbehandlat denne.

Av förfrågningsunderlaget framgår under rubriken "Anbudets giltighetstid" att anbud ska vara giltigt till och med den 6 mars 2017. Om upphandlingen blir föremål för rättslig prövning förlängs anbudets giltighetstid fram till dess att upphandlingskontrakt kan tecknas, dock högst tre månader efter angiven giltighetstid. Det fanns således inga giltiga anbud från den 7 juni 2017.

Vidare har man endast kommunicerat beslutet i ett knapphändigt protokoll. Med hänsyn till att kommunen förlängde ogiltiga anbud hade det varit korrekt att i dokument redovisa hur man förfarit och resonerat i processen med förlängningen av kontrakten för att det skulle råda transparens i upphandlingen.

Genom Svedala kommuns agerande har Vellingetaxi lidit eller riskerat att lida skada då Vellingetaxi vid en ny upphandling skulle kunna inkomma med anbud och erhålla kontrakt.

Svedala kommun anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Taxi Trelleborg meddelade Svedala kommun den 14 juni 2017 att bolagets anbud fortfarande är giltigt och att det kommer att vara det i sex månader framöver från detta datum. I samband med att en förnyad utvärdering skulle göras tillfrågade kommunen även övriga anbudsgivare om deras anbud fortfarande var giltiga, varvid fyra av anbudsgivarna angav att deras respektive anbud fortfarande gäller. Efter Svedala kommuns förfrågan bekräftade även Taxi Trelleborg den 22 juni att bolagets anbud är giltigt. Den nya utvärderingen, vid vilken Vellingetaxis anbud inte fick beaktas, visade att avtalet skulle tilldelas Taxi Trelleborg. Det var vid denna tidpunkt således endast relevant att Taxi Trelleborgs anbud var giltigt vid tilldelningsbeslutet. Genom tilldelningsbeslutet föreligger även ett medgivande av förlängningen av anbudets giltighetstid från kommunens sida.

Upphandlingen har skett i enlighet med de principer som fastslås i LOU. Samtliga anbudsgivare har varit delaktiga i den konkurrensuppsökande fasen. Vad avser den i målet aktuella frågan har Svedala kommun tillfrågat samtliga anbudsgivare om förlängning av anbudens giltighetstid, anbudsprovning och anbudsutvärdering har genomförts i enlighet med vad som anges i förfrågningsunderlaget och vidtagen utvärdering har protokollförts. Svedala kommun har därvid rätteligen tilldelat Taxi Trelleborg kontraktet, varvid Vellingetaxi inte har lidit skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

I målet är lagen (2007:1091) om offentlig upphandling tillämplig, se punkten 4 i övergångsbestämmelserna till lagen (2016:1145) om offentlig upphandling.

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att rätten endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

I förarbetena till LOU (se prop. 2006/07:128 s. 381) anges bl.a. följande. Det är lämpligt att införa en bestämmelse som stadgar att en upphandlande myndighet ska ange hur länge en anbudsgivare ska vara bunden av sitt anbud. En sådan ordning är nödvändig för att upphandlingen ska fungera på ett rationellt sätt. Det är dock viktigt att den upphandlande myndigheten vid

varje enskild upphandling överväger vilken anbudstid som är rimlig. Även om upphandlingen är föremål för överprövning löper anbudstiden ut i enlighet med vad som angetts i förfrågningsunderlaget.

Av praxis framgår att ett anbuds giltighetstid får förlängas efter att den ursprungliga giltighetstiden löpt ut under förutsättning att principerna för offentlig upphandling iakttas. Om en förlängning ska ske eller inte är främst en fråga för den upphandlande myndigheten och anbudsgivarna (jfr RÅ 2008 not 26).

Förfrågningsunderlaget i relevanta delar

Under rubriken *Upphandlingsformalia och Anbudets giltighetstid* framgår bl.a. följande.

Anbud ska vara giltigt till och med **2017-03-06**. Om upphandlingen blir föremål för rättslig prövning förlängs anbudets giltighetstid fram till dess att upphandlingskontrakt kan tecknas, dock högst tre månader efter angiven giltighetstid.

Förvaltningsrättens bedömning

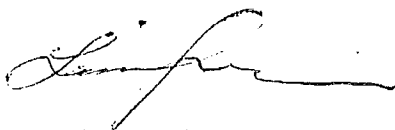
Vellingetaxi anser att det vid tidpunkten för tilldelningsbeslutet den 22 juni 2017 inte har funnits några giltiga anbud och att Svedala kommun agerat i strid med LOU när Taxi Trelleborg tilldelats uppdraget.

Tilldelningsbeslutet i aktuell upphandling fattades den 22 juni 2017. Tiden för anbudens giltighetstid löpte ut den 6 juni 2017. För att ett giltigt anbud ska anses föreligga efter utgången av denna tid utifrån ett upphandlingsrättsligt perspektiv krävs enligt förvaltningsrättens mening ett ömsesidigt

samtycke av upphandlande myndighet och anbudsgivare till förlängning av anbudens giltighetstid.

I samband med förnyad anbudsutvärdering tillfrågade Svedala kommun samtliga anbudsgivare om deras anbud fortfarande var giltiga, varvid tre av anbudsgivarna före tilldelningsbeslutet meddelade att deras anbud fortfarande gäller. Taxi Trelleborg, som redan den 14 juni 2017 meddelat att deras anbud var giltigt från denna dag och sex månader framåt, svarade på nytt att deras anbud fortfarande var giltigt. Därefter fattade Svedala kommun beslut att tilldela Taxi Trelleborg kontraktet för uppdraget. Svedala kommun har därmed inte tagit ovidkommande hänsyn eller brutit mot likabehandlingsprincipen eller någon av de andra upphandlingsrättsliga principerna i det aktuella upphandlingsförfarandet. Då samtycke från samtliga anbudsgivare om förlängning av anbuds giltighet inte var erforderligt i detta skede av upphandlingen, föranleder den omständigheten att en av anbudsgivarna inte besvarat kommunens förfrågan innan tilldelningsbeslut fattades ingen annan bedömning. Det föreligger därför inte förutsättningar för ingripande enligt LOU. Vellingetaxi AB:s ansökan ska därmed avslås.

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



Louise af Klint

Astrid Lindeskog har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nå för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.