



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

DOM
2011-08-24
Meddelad i Uppsala

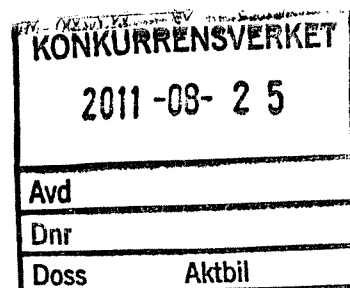
Mål nr
2845-11 E
Enhet 2

SÖKANDE

Lyhra kommunikation och förändring AB, 556778-9945
Trädgårdsgatan 11
753 09 Uppsala

MOTPART

Landstinget i Uppsala län
Upphandlingsenheten
Box 602
751 25 Uppsala



ÖVERPRÖVAD UPPHANLIDNG

Landstingets i Uppsala län upphandling avseende konsulter organisa-
tion/grupp/individ, dnr UPPH2010-0147

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avvisar Lyhra kommunikation och förändring AB:s yr-
kanden om att dess anbud ska utvärderas, upphandlingen fullföljas samt
inkomna anbudsansökningar prövas i sin helhet.

Förvaltningsrätten bifaller Lyhra kommunikation och förändring AB:s an-
sökan om överprövning och upphäver Landstingets i Uppsala län beslut
den 23 maj 2011 att avbryta upphandlingen avseende konsulter organisa-
tion/grupp/individ, dnr UPPH2010-0147, delområde ”Informations- och
kommunikationsutveckling”.

Dok.Id 37035

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 1853	Kungsgatan 49	018-16 73 00	018-16 73 43	måndag – fredag
751 48 Uppsala		E-post: forvaltningsratteni uppsala@dom.se		08:30-12:00 13:00-16:30

BAKGRUND

Landstingets i Uppsala län (härefter landstinget) har genomfört upphandling avseende konsulter organisation/grupp/individ, dnr UPPH2010-0147 (härefter upphandlingen). Upphandlingen har genomförts som en selektiv upphandling och avser ramavtal med avropsordning och omfattar 13 delområden. Ett av de bolag som inkommit med anbudsansökan inom delområdet "Informations- och kommunikationsutveckling" är Lyhra kommunikation och förändring AB (härefter bolaget). I tilldelningsbeslut den 23 maj 2011 anges att det inom tre delområden inkom för få anbud för att tilldela kontrakt. I upphandlingsrapport den 23 maj 2011 anges att delområdet "Informations- och kommunikationsutveckling" utgår på grund av endast tre sökande.

YRKANDEN M M

Bolaget

Bolaget ansöker, som det får förstås, om överprövning av landstingets beslut att avbryta upphandlingen avseende delområde "Informations- och kommunikationsutveckling" och yrkar att det inkomna anbudet inom delområdet ska utvärderas. Vidare yrkar bolaget att upphandlingen ska fullföljas och att de inkomna anbudsansökningarna ska prövas i sin helhet. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande. Då upphandlingen lysts ut på sedvanligt sätt, anser bolaget att den skett i konkurrens och att de tre inkomna anbuden således bör utvärderas.

Landstinget

Landstinget bestrider bolagets yrkanden och anför bl.a. följande. I ansökningsinbjudan anges att tre anbudsgivare kommer att antas av de leverantörer som kvalificerats för att få lämna anbud. Ansökan om att få lämna anbud har inkommit från tre kvalificerade sökanden, vilka följaktligen alla tre

kommer att tilldelas kontrakt om upphandlingen fullföljs som bolaget yrkar. Inga egentliga anbud har lämnats utan endast ansökan om att få lämna anbud. Upphandlingsprocessen har inte slutförts utan avbrutits genom att besked lämnats att aktuellt delområde utgår. Hittillsvarande rättspraxis visar tydligt att avbrytande till följd av att endast en anbudsgivare lämnat anbud är ett sakligt godtagbart skäl för avbrytande av en upphandling. Anledningen till att detta befunnits vara ett sakligt godtagbart skäl är att konkurrensen på marknaden i princip satts ur spel. Detsamma gäller i det fall som är för handen. Även om de potentiella anbudsgivarna är tre till antalet så har konkurrensen satts ur spel eftersom samtliga som kvalificerat sig för att lämna anbud kommer tilldelas ramavtal. Landstinget kommer att göra om den nu avbrutna upphandlingen. För det fall bolagets ansökan bifalls undanröjs konkurrensen. Detta vore en oacceptabel konsekvens som står i strid med det bakomliggande syftet med upphandlingslagstiftningen jämte den bakomliggande EU-rätten. Härutöver kan konstateras att bolaget kommer ges ny möjlighet till förnyad ansökan, varmed bolaget inte lider eller riskerar att lida skada i nuvarande situation. Bolaget kan använda den redan framtagna informationen i en ny ansökan varför det inte borde innebära något nämnvärt merarbete för bolaget.

Bolaget

Bolaget anför i yttrande bl.a. följande. Den rättspraxis som landstinget hänvisar till gäller inte tecknandet av ramavtal med avropsordning, vilket detta handlar om. Landstinget har för avsikt att teckna avtal med tre leverantörer. Mellan dessa kommer det att finnas en inbördes avropsordning som innebär att företagen rangordnas efter utvärdering och avropas enligt särskild ordning. Bolaget kan därmed inte se att konkurrensen skulle sättas ur spel. Bolaget kan inte heller utläsa att det finns ett minimikrav på antalet inkomna ansökningar. Då landstinget efterfrågat en mycket omfattande dokumentation i ansökan, något som är resurskrävande för ansökande företag, vill bolaget hävda sin rätt att gå vidare i processen.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

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 16 kap. 1 § LOU anges att en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 §§ (ansökan om överprövning).

I 16 kap. 5 § LOU anges 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.

Utredningen i målet

I ansökningsinbjudan punkt 1.1.4 "Anbudsområden/ansökningsområden" anges bl.a. följande. Anbudsansökan kan lämnas på ett eller flera av delområdena. Inom delområdet Informations-/kommunikationsutveckling kommer 5-6 anbudssökande leverantörer, om så många finns, att inbjudas att lämna anbud.

I ansökningsinbjudan punkt 1.1.5 "Upphandlingskontrakt med avropsordning" anges bl.a. följande. Upphandlingskontrakt kommer i ett andra steg att tecknas inom respektive delområde med tre (3) av de leverantörer som inbjuds att lämna anbud. Antagna leverantörer kommer att avropas enligt rangordning, där den anbudsgivare som lämnat det bästa anbudet kommer att avropas i första hand. Om denne inte kan åta sig uppdrag går uppdraget vidare till den som antagits som tvåa och på motsvarande sätt, om denne inte kan, går uppdraget vidare till den som antagits som trea.

Förvaltningsrättens bedömning

Vid bifall till en talan mot ett avbrytandebeslut kan förvaltningsrätten inte förordna om annat än att det klandrade beslutet upphävs. Bolagets yrkande

om att dess anbud ska utvärderas och att upphandlingen ska fullföljas samt att de inkomna anbudsansökningarna ska prövas i sin helhet, ska därför avvisas.

Landstinget har avbrutit upphandlingen avseende delområdet ”Informations- och kommunikationsutveckling” på grund av att det endast fanns tre sökande. Landstinget menar att konkurrensen har satts ur spel eftersom samtliga som kvalificerat sig för att lämna anbud kommer att tilldelas kontrakt. Vidare menar landstinget att bolaget i vart fall inte riskerar att lida skada då det kan lämna in en ny anbudsansökan i en ny upphandling som landstinget kommer företa.

En upphandlande myndighet har möjlighet att avbryta en påbörjad upphandling under förutsättning att beslutet vilar på sakligt godtagbara skäl och de grundläggande principerna i gemenskapsrätten inte träds för när. I praxis (se bland annat RÅ 2008 ref. 35) har det ansetts föreligga bristande konkurrens när endast ett anbud återstår varför ett avbrytandebeslut i en sådan situation har funnits vila på sakligt godtagbara skäl. Det är den upphandlande myndigheten som har att visa att det har förelegat sakligt godtagbara skäl att avbryta en upphandling.

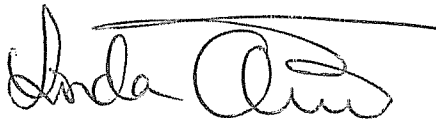
I aktuell upphandling framgår av ansökningsinbjudan att fem-sex anbudsökande leverantörer, om så många finns, kommer att inbjudas att lämna anbud inom delområdet ”Informations- /kommunikationsutveckling”. Vidare framgår att i ett andra steg, kommer kontrakt tecknas med tre av de leverantörer som inbjuds att lämna anbud. Dessa kommer avropas enligt en rangordning där den leverantör som lämnat det bästa anbudet kommer att avropas i första hand.

Enligt förvaltningsrättens mening kan den i målet aktuella situationen inte likställas med den då bara ett anbud återstår. Eftersom tre kvalificerade

anbudssansökningar inkommit är förvaltningsrätten av den mening att upphandlingsföremålet som sådant varit utsatt för verklig konkurrens. Vidare är det kontrakt som ska tecknas ett ramavtal med avropsordning. De tre anbudssökande bolagen kommer därmed, vid eventuellt avlämnande av anbud, konkurrera med varandra för att avge det anbud som bäst uppfyller förfrågningsunderlagets utvärderingskriterier. Med hänvisning till det sagda utgör vad kommunen anfört som skäl för att avbryta upphandlingen inte sakligt godtagbara skäl. Vidare kan det, trots vad landstinget anfört om att bolaget kan delta i en ny upphandling, enligt förvaltningsrättens bedömning inte uteslutas att bolaget riskerar att lida skada genom landstingets beslut.

Förvaltningsrätten finner således att landstingets beslut den 23 maj 2011 att avbryta upphandlingen avseende delområdet "Informations/kommunikationsutveckling" ska upphävas.

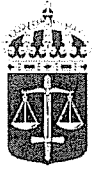
HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1A LOU)



Linda Åslin

förvaltningsrättsfiskal

Målet har handlagts av Christina Kans.



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. 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 ska 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 förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nå 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

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

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1A LOU

