



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2010-12-21
Meddelad i
Göteborg

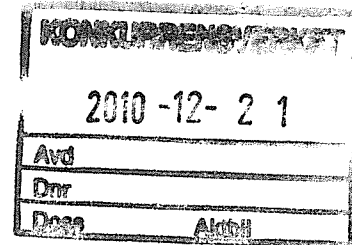
Mål nr
19823-10 E
Enhet 1:2

SÖKANDE

Artifon AB, 556662-8318
Östra Hamngatan 52
411 08 Göteborg

MOTPART

Mölndals Stad
431 82 Mölndal

**SAKEN**

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut den 26 november 2010 upphör
därmed att gälla.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

19823-10

BAKGRUND

Mölndals Stad har genomfört en upphandling av akustikkonsulter inom "Tekniska konsulttjänster, dnr 76-2010" (upphandlingen). Av tilldelningsbeslutet den 19 november 2010 framgår att Artifon AB inte antogs i upphandlingen utan uteslöts eftersom bolaget inte uppfyllde förfrågningsunderlagets obligatoriska krav.

Förvaltningsrätten har den 26 november 2010 förordnat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

YRKANDEN M.M.

Artifon AB yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Bolaget anför bl.a. följande. Mölndals Stad har i tilldelningsbeslutet meddelat att bolaget inte kvalificerade sig för utvärdering eftersom undertecknad leverantörsförsäkran inte bifogats. Leverantörsförsäkran skulle enligt förfrågningsunderlaget lämnats in via Eniro Upphandling anbuds tjänst (Eniro). Alla begärda handlingar har lämnats in via Eniro utom leverantörsförsäkran som postades, med underskrift i original, i god tid till upphandlaren. Bolaget angav via Eniro att de i förfrågningsunderlaget föreskrivna villkoren accepterades samt bifogade ett anbuds brev med namnteckning av behörig firmatecknare. Mölndals Stad borde ha begärt komplettering enligt 9 kap. 8 § LOU av underskriven leverantörsförsäkran eftersom avsaknad av denna var ett uppenbart fel. Alternativt borde Mölndals Stad godtagit den postade leverantörsförsäkran. Begäran om en sådan komplettering hade inte utgjort någon risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning tvärtom har Mölndals Stad nu genom sitt agerande begränsat konkurrensen mellan anbudsgivare. Genom Mölndals Stads diskriminerande behandling lider eller kan bolaget komma att lida skada.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

19823-10

Mölnåds Stad yrkar att bolagets ansökan avslås och anför i huvudsak följande. En huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav inte ska beaktas vid utvärderingen och den upphandlande enheten får inte heller ändra eller frånfalla uppställda krav. Det ankommer på den upphandlande enheten att bestämma, med vissa begränsningar, i vilken form anbud ska lämnas. Mölnåds Stad har i aktuellt fall tillhandahållit förfrågningsunderlag via ett webbaserat upphandlingsverktyg. Av förfrågningsunderlaget framgår att anbud ska lämnas elektroniskt och att det inte finns något annat sätt att lämna anbud. Eftersom bolaget inte lämnat ett komplett anbud på föreskrivet sätt har det inte varit förenligt med likabehandlings- och öppenhetsprinciperna att låta bolagets anbud gå vidare till utvärderingsfasen. Mölnåds Stad har inte heller mottagit den bilaga som bolaget säger sig ha skickat per post och någon möjlighet för Mölnåds Stad att begära in komplettering från bolaget har inte heller funnits eftersom det hade utgjort en särbehandling av bolagets anbud.

DOMSKÅL

Tillåmpliga 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.

Förvaltningsrätten har enligt 16 kap. 2 § första stycket LOU att pröva om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i lagen. Om så är fallet och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada,

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

19823-10

ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Prövningen under kvalificeringsfasen syftar till att säkerställa leverantörernas förmåga att leverera det som ska upphandlas enligt förfrågningsunderlaget. Prövningen tar i denna del således sikte på leverantörerna, inte på deras anbud.

En av huvudprinciperna enligt LOU är, såsom Mölndals Stad anført, att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Den upphandlande myndigheten får inte heller ändra eller frånfalla uppställda krav.

Förvaltningsrätten konstaterar att det är otvistigt i målet att bolaget inte, på i förfrågningsunderlaget föreskrivet sätt, lämnat ett komplett anbud eftersom en bilaga, leverantörsförsäkran, saknats. Bolaget har anført att Mölndals Stad borde ha begärt in en komplettering från bolaget eller att Mölndals Stad borde ha accepterat den per post insända leverantörsförsäkran. Enligt förvaltningsrättens mening har Mölndals Stad möjligen haft en möjlighet att begära in en komplettering från bolaget. Någon skyldighet för staden att göra så har dock inte förelegat (jfr Kammarättens i Stockholm dom den 20 april 2010 i målnr 768-10). Eftersom aktuell bilaga inte kommit in per post till Mölndals Stad och bolaget inte heller kunnat visa att den faktiskt skickats kan förvaltningsrätten inte pröva om det föreligger skäl att acceptera att bolaget skickade bilagan per post istället för elektroniskt.

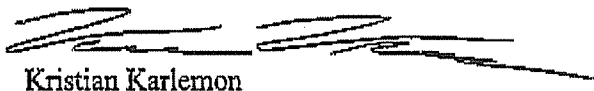
FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

19823-10

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att bolagets anbud inte uppfyller de krav som framgår av förfrågningsunderlaget. Mölndals Stads åtgärd att utesluta bolaget från utvärderingen i upphandlingen har således varit riktig och bolagets ansökan ska följaktligen avslås.

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


Kristian Karlmon



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 rättsställningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut var till 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 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
3. om förvaltningsrättens namn, mälnummer 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 3109/1B LOU