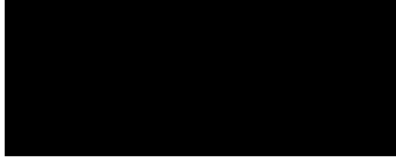




SÖKANDE



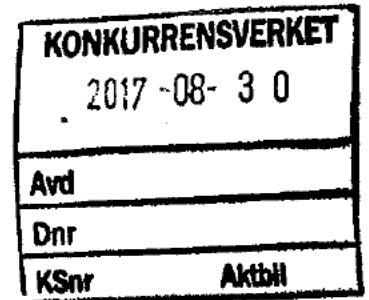
MOTPART

Lekebergs kommun

Ombud: Eva Nordlund
Örebro kommun
Box 30070
701 35 Örebro

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Lekebergs kommun (kommunen) genomför upphandling av HVB-hem och stödboende för ensamkommande barn (Boende för ensamkommande barn 17/34). Upphandlingen handläggs enligt reglerna om förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU.

Av upphandlingsprotokollet daterat den 12 juni 2017 framgår att [REDACTED] [REDACTED] inte tilldelats kontrakt. Kommunen meddelade [REDACTED] den 22 juni 2017 att hennes anbud kommit in efter sista dag för anbudslämnande och har därför inte beaktats i upphandlingen.

I förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

1.1.8 Anbudsgivning

Anbud ska lämnas skriftligt, via post till följande adress:

Lekebergs kommun
716 81 Fjugesta

1.1.12 Anbudstidens utgång

Anbud som kommer in efter anbudstidens utgång får inte prövas.

Anbud ska vara Lekebergs kommun tillhanda senast 2017-05-16.

YRKANDEN M.M.

[REDACTED], med enskild firma [REDACTED], yrkar att upphandlingen ska göras om och anför bl.a. följande.

Det ordinarie förfaringssättet är att upphandlande myndigheter tar emot anbud elektroniskt. Lekebergs kommun beslutade i detta fall att anbudet skulle lämnas in med vanlig post och skulle vara kommunen tillhanda senast

den 16 maj 2017. Brevförsändelsen med anbud lämnades hos PostNord kl. 18.00 den 14 maj 2017. Postens anställda försäkrade henne om att försändelsen skulle vara kommunen tillhanda nästföljande arbetsdag, dvs. den 15 maj 2017. Eftersom hon inte fick en bekräftelse på att hennes brev hade tagits emot av kommunen tog hon den 23 maj 2017 kontakt med Lekebergs kommun. Den 26 juni 2017 fick hon besked om att hennes anbud inte hade beaktats i upphandlingen eftersom försändelsen hade anlänt till kommunen den 17 maj 2017. Kommunen borde i detta fall ha tagit hänsyn till att förseningen berott på att PostNord inte har uppfyllt sina åtaganden i tid. PostNord har vid flera tillfällen uppmärksammats i media på grund av deras omfattande och fortsatta förseningar och uteblivna försändelser över hela landet. Detta och det faktum att kommunen har avvikit från det ordinarie förfaringssättet att anbud ska lämnas in elektroniskt, innebär att kommunen borde göra ett undantag från sitt slutdatum för anbudens inlämnande.

Kommunen anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande.

Reglerna i 10 § förvaltningslagen (1986:223), FL, om när en handling ska anses inkommen till en myndighet ger vid handen att anbudet inte har kommit in inom tidsfristen och måste därför förkastas. Kommunen är förhindrad att pröva anbud som kommit in försent. Det är inte ett krav som kommunen får meddela undantag från. Det framgår även av det annonserade förfrågningsunderlaget att anbud som inkommer försent kommer att förkastas. Kommunen får helt enkelt inte beakta de omständigheter som drabbat sökanden.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Enlig 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

I 20 kap. 6 § LOU anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen 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.

I 10 § första stycket FL stadgas bl.a. att en handling anses komma in till en myndighet den dag då handlingen, eller en avi om en betald postförsändelse som innehåller handlingen, anländer till myndigheten eller kommer en behörig tjänsteman till handa. I andra stycket stadgas att om det kan antas att handlingen eller en avi om denna en viss dag har lämnats i myndighetens lokal eller avskilts för myndigheten på en postanstalt, anses den ha kommit in den dagen, om den kommer en behörig tjänsteman till handa närmast följande arbetsdag.

Förvaltningsrättens bedömning

En förutsättning för att förvaltningsrätten ska besluta om åtgärder enligt LOU är att den upphandlande myndigheten har brutit mot någon bestämmelse i eller någon av de principer som bär upp lagstiftningen. För att en upphandling enligt LOU ska uppfylla unionsrättens krav på likabehandling ska leverantörer behandlas lika. De förfaranden som används av den

upphandlande myndigheten ska tillämpas på samma sätt mot alla leverantörer som deltar i en upphandling.

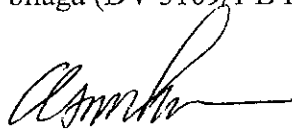
Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att det är förenligt med LOU att uppställa ett krav att anbud endast ska lämnas in skriftligen per post. Vidare konstaterar förvaltningsrätten att en handling anses inkommen till en myndighet den dag då handlingen anländer till myndigheten eller kommer en behörig tjänsteman tillhanda, och att det är avsändaren som står risken för att försändelsen kommer in i rätt tid. Det är i målet ostridigt att [REDACTED] [REDACTED] anbud inkom till kommunen den 17 maj 2017, alltså en dag efter att anbudstiden gått ut. Det saknar betydelse att, såsom [REDACTED] gjort gällande, försändelsen skickades den 14 maj 2017. Eftersom det står klart vilken dag anbudet kommit in aktualiseras inte hjälpregelen i 10 § andra stycket FL.

Ett anbud som inkommer till den upphandlande myndigheten efter det att anbudstiden gått ut ska förkastas såsom för sent inkommet. Att godta ett anbud som kommit in försent och ta upp det för kvalificering och eventuell utvärdering skulle innebära en överträdelse av likabehandlingsprincipen. Det är inte heller förenligt med de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU att ändra slutdatumet för anbudslämnande.

Mot bakgrund av det ovan sagda bedömer förvaltningsrätten att kommunen varit förhindrad att pröva [REDACTED] anbud och har därför haft fog för sitt beslut att förkasta anbudet såsom försent inkommet. Eftersom upphandlingen i aktuellt avseende skett i förenlighet med bestämmelserna i LOU kan [REDACTED] inte anses ha lidit eller komma att lida skada. Mot bakgrund av detta saknas förutsättningar för att besluta om ett ingripande med stöd av LOU, varför ansökan om överprövning avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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



Nargiz Asker

Förvaltningsrättsfiskal

Beredare har varit förvaltningsrättsjuristen Lars Överström.



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. 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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.