

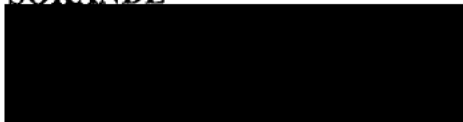


FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1
 Anna Aktermo

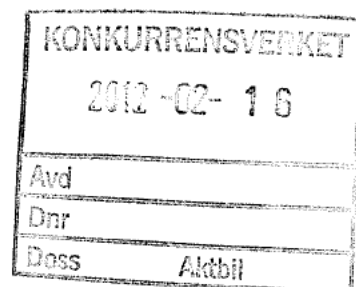
DOM
 2012-02-14
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 639-12 E

SÖKANDE



MOTPART
 Hörby kommun
 242 80 Hörby



SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

DOMSLUT

Förvaltningsrätten förordnar att Hörby kommuns upphandling av "Ramavtal för entreprenad- och maskintjänster 2012-2014" ska göras om.

Dok.Id 96847

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00

E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Hörby kommun har genomfört upphandling av "Ramavtal för entreprenad- och maskintjänster 2012-2014". Av reviderat tilldelningsbeslut daterat den 12 januari 2012 framgår att sju anbud antagits, vilka förtecknats i bifogad anbudsutvärdering. Anbudet från [REDACTED] A-H Frakt i Hörby, har förkastats med motiveringen att kuvertet inte var korrekt märkt.

[REDACTED] ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande. Hans anbud har felaktigt blivit uteslutet från upphandlingen då det blivit uteslutet på grund av "Ej korrekt märkt kuvert". Han har aldrig tidigare deltagit i en upphandling och han gick därför igenom förfrågningsunderlaget mycket noga och följde anvisningarna. I detta står inget om hur kuvertet ska vara märkt, bara att anbudet ska märkas på visst sätt. Han märkte inte kuvertet då det i förfrågningsunderlaget står "under-tecknat anbud, i neutralt slutet kuvert, skickas till...". Han lade sitt under-tecknade, märkta anbud i ett slutet neutralt kuvert och har gjort exakt enligt anvisningarna. Ingenstans i förfrågningsunderlaget står det att eller hur kuvertet ska vara märkt. För någon som aldrig tidigare lämnat in ett anbud är det inte lätt att veta vad som "avses" om det inte står i underlaget. Hans anbud har således blivit uteslutet på felaktiga grunder, vilket även fler anbudsgivares anbud blivit.

Hörby kommun anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Förfrågningsunderlaget ställer krav på att "Undertecknat anbud, i neutralt slutet kuvert skickas till...". Med neutralt kuvert avses att kuvertet inte får avslöja anbudsgivaren för att bryta den absoluta sekretess som råder under upphandlingen. I förfrågningsunderlaget har krav ställts på att anbudet ska märkas med "Ramavtal för entreprenad- och maskintjänster 2012-2014". Märkning av anbud är centralt vid alla offentliga upphandlingar eftersom

det är en förutsättning för att kunna öppna samtliga anbud vid en och samma tidpunkt. Med formuleringen i förfrågningsunderlaget avses att anbudets omslutning ska vara märkt. Eftersom anbudet saknar den märkning som förfrågningsunderlaget ställer krav på har det inte tagits med i anbudsutvärderingen.

DOMSKÄL

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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.

Av 16 kap. 1 och 5 §§ LOU (i lydelse före den 1 november 2011) framgår att förvaltningsrätten kan 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 får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Ett anbud som inte uppfyller de obligatoriska krav som uppställts i en upphandling får inte antas och måste följaktligen förkastas. Den upphandlande myndigheten ska i en annons eller ett förfrågningsunderlag ange hur anbud får lämnas (9 kap. 1 § fjärde stycket LOU).

Under rubriken "ANBUDSMÄRKNING/ANBUDSADRESS" i nu aktuellt förfrågningsunderlag anges bl.a. följande.

*Anbudets märkning: "Ramavtal för entreprenad- och maskintjänster
2012-2014"*

Undertecknat anbud, i neutralt slutet kuvert, skickas till:

*Hörby kommun
Tekniska kontoret
242 80 Hörby*

För den som är insatt i de upphandlingsrättsliga reglerna är det givet att försändelsen, i vilket anbudet ligger, måste märkas eftersom det finns strikta regler kring öppnande av anbud i 9 kap 7 § LOU, innebärande bl.a. att försändelser med anbud ska öppnas samtidigt. Enligt förvaltningsrättens mening ska anbudsgivare emellertid inte behöva besitta kunskap om de formella reglerna för hur upphandlande myndighet ska agera i samband med att myndigheten genomför en offentlig upphandling, utan måste kunna förlita sig på de uppgifter avseende hur anbudet ska lämnas in, märkas m.m. som anges i förfrågningsunderlaget (eller annons). Anbudsgivarna ska alltså inte behöva tolka ordalydelsen utifrån bakomliggande kunskaper om upphandlingsrättsliga regler kring anbudsöppning. Tvärtom så måste förfrågningsunderlaget uppfylla kravet på transparens även i detta avseende.

Såsom det nu aktuella förfrågningsunderlaget är utformat kan det inte utläsas att kuvertet innehållande anbudet ska vara märkt på visst sätt. [REDACTED] har faktiskt gjort precis det som står i förfrågningsunderlaget, nämligen märkt själva anbudet, undertecknat det, stoppat ner det i ett neutralt kuvert och skickat det till angiven adress. Under dessa förhållanden kan Hörby kommun, enligt förvaltningsrättens förmenande, inte anses ha haft fog för att utesluta hans anbud med hänvisning till att han inte märkt kuvertet/försändelsen. [REDACTED] har lidit eller riskerat att lida skada till följd av att så har skett. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger därför. Det kan noteras att ytterligare ett anbud förkastats i upphandlingen med hänvisning till att kuvertet inte var korrekt märkt.

Såsom angivits ovan finns strikta regler kring hur upphandlande myndighet ska förfara vid öppnande av anbud, bl.a. att försändelser med dessa ska

öppnas samtidigt. Det framstår enligt förvaltningsrätten som i hög grad osannolikt att [REDACTED] märkta försändelse inte öppnats förrän vid anbudsöppningen den 7 december 2011. Det är alltså inte möjligt för förvaltningsrätten att besluta om rättelse med innebörden att utvärderingen ska göras om varvid [REDACTED] anbud ska inkluderas, vilket hade varit fallet om det rört sig om en felaktig uteslutning rörande något annat obligatoriskt krav där upphandlande myndighet hade fattat sitt beslut efter en samtidig anbudsöppning. Upphandlingen måste därmed göras om.

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



Ola Brändström



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 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 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, 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 3109/1B LOU

