



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2011-11-16
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
16954-11
Enhet 17

SÖKANDE

Arqdesign Byggprodukter AB, 556435-9676
Box 18
573 21 Tranås

Ombud: Advokat Madeleine Sifvert
Advokatfirman Nova AB
Linnégatan 18
114 47 Stockholm

MOTPART

Järfällahus AB, 556059-1835
Box 197
177 24 Järfälla

Ombud: Catrin Karlstedt
Järfällahus AB, Box 197
177 24 Järfälla

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Arqdesign Byggprodukter AB:s ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2011-11-17	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 175898

Postadress
115 76 Stockholm

Besöksadress
Tegeluddsvägen 1

Telefon
08-561 680 00

E-post:
forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax
08-561 680 01

Expeditionstid
måndag – fredag
09:00-15:00

BAKGRUND

Järfällahus AB (Järfällahus) genomför en upphandling avseende Fönsterrenovering Engelbrektsområdet. Upphandlingen genomförs enligt ett förenklat förfarande där det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet antas. Flera leverantörer, däribland Arqdesign Byggprodukter AB (Arqdesign) och Windoor Sverige AB (Windoor), lämnade anbud. Enligt tilldelningsbeslut den 10 augusti 2011 beslutade Järfällahus att anta anbud från Windoor.

YRKANDEN M.M.

Arqdesign ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin ansökan anför bolaget bland annat följande. Vid tidpunkten för Järfällahus tilldelningsbeslut den 10 augusti 2011 hade giltighetstiden för anbuden i upphandlingen löpt ut. Av rättspraxis framgår att en upphandlande myndighet kan ha rätt att begära förlängning av anbudens giltighetstid, förutsatt att principerna för offentlig upphandling upprätthålls. Denna rätt tillkommer enbart den upphandlande myndigheten. Initiativet till en förlängning måste komma från den upphandlande myndigheten samt avse samtliga anbudsgivare för att en förlängning ska vara förenlig med LOU. Järfällahus har inte utnyttjat sin möjlighet att – före giltighetstidens utgång – gå ut med en förfrågan till samtliga anbudsgivare om förlängning av giltighetstiden. Det innebär att det vid tidpunkten för tilldelningsbeslutet den 10 augusti 2011 inte fanns några giltiga anbud. Avgörandet från Kammarrätten i Göteborg som Järfällahus hänvisar till avser frågan om det förelegat sakliga skäl att avbryta en upphandling. Avgörandet är ensamt i sitt slag och avviker från lagstiftning, principerna för offentlig upphandling samt övrig svensk och europeisk rättspraxis. – Arqdesign har lämnat anbud i förfarandet. Anbudet har inte antagits utan Järfällahus har genom tilldelningsbeslut meddelat att annat anbud kommer att antas. Järfällahus har genom bland annat sitt tilldelningsbeslut brutit mot

LOU. Om Järfällahus hade genomfört upphandlingen i enlighet med LOU, hade Arqdesign haft möjlighet att tilldelas kontraktet och erhållit därmed sammanhängande intäkter. Arqdesign kan således komma att lida skada på grund av att Järfällahus har brutit mot LOU.

Järfällahus bestrider bifall till Arqdesigns ansökan och anför i huvudsak följande. Det finns ingen skyldighet för Järfällahus att gå ut med en förfrågan till anbudsgivarna om förlängning av giltighetstiden för anbudet i upphandlingen. Det finns inte heller någon bestämmelse i LOU som säger att initiativet till förlängning måste komma från den upphandlande myndigheten. I praxis har detta inte heller krävts. Att en anbudsgivare ensidigt och med bindande verkan kan förlänga sitt anbuds giltighetstid i samband med en överprövningsprocess framgår av Kammarrätten i Göteborgs dom i mål nr 4963-09 och Förvaltningsrätten i Karlstads dom i mål nr 2853-11E. Windoor har genom flertalet skrifter ensidigt förlängt anbudets giltighetstid under hela överprövningsprocessen. Förlängningsskrifterna har tagits emot av Järfällahus innan anbudets giltighetstid har gått ut. Giltigt anbud från vinnande anbudsgivare finns och därmed finns förutsättningar att avsluta upphandlingen. Upphandlingen bör därför inte göras om. Järfällahus har inte handlat i strid med LOU och Arqdesign kan därför inte anses ha lidit skada.

DOMSKÄL

Arqdesign har gjort gällande att upphandlingen ska göras om eftersom det vid tidpunkten för tilldelningsbeslutet den 10 augusti 2011 inte fanns några giltiga anbud.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och ickediskriminerande sätt samt genomföra

upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 5 § LOU i den i målet tillämpliga lydelsen framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU 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.

Den i målet aktuella upphandlingen har varit föremål för flera domstolsprövningar. Genom lagakraftvunna domstolsavgöranden (förvaltningsrättens dom den 28 juni 2011 i mål 11728-11, kammarrättens beslut den 6 juli 2011 i mål 3918-11 samt Högsta förvaltningsdomstolens beslut den 2 augusti 2011 i mål 4802-11) har beslutats att Arqdesign skulle uteslutas vid anbudsutvärderingen. Arqdesign kan därför, ifråga om det avtal som tilldelas Windoor genom nytt tilldelningsbeslut den 10 augusti 2011, inte anses ha lidit skada eller riskerat att lida skada. Överklagandet ska därför avslås.

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



Magnus Åhammar

Rådman

Föredragande har varit Nils Råby.



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 uppge 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