



SÖKANDE

Hifab AB, 556125-7881
Målargatan 3
553 22 Jönköping

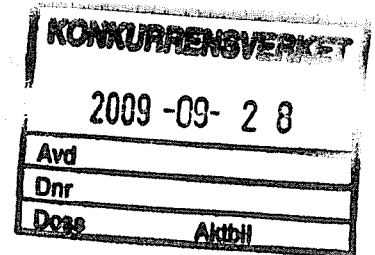
Ombud: Andreas Boström
HifabGruppen AB
Målargatan 3
553 22 Jönköping

MOTPART

Jönköpings kommun
Tekniska kontoret
551 89 Jönköping

SAKEN

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



DOMSLUT

Länsrätten förordnar att upphandlingen, såvitt avser kategorin Besiktningmän/byggkontroll, får avslutas först sedan rättelse gjorts genom ny utvärdering, varvid Hifab AB:s (bolaget) anbud ska utvärderas.

Länsrättens interimistiska beslut den 29 juni 2009 gäller inte längre.

YRKANDEN M.M.

Jönköpings kommun genomför en upphandling (öppet förfarande) av arkitekt- och konsulttjänster. Såvitt avser kategorin Besiktningsmän/byggkontroll har Jönköpings kommun förkastat bolagets anbud och antagit annan leverantör. Sedan bolaget ansökt om överprövning beslutade länsrätten den 29 juni 2009 att upphandlingen, såvitt avser kategorin Be-

siktningsmän/byggkontroll, inte får avslutas innan något annat har beslutats.

Bolaget yrkar att länsrätten ska förordna att upphandlingen får avslutats först sedan rättelse skett genom ny utvärdering varvid bolagets anbud ska utvärderas.

Jönköpings kommun anser att länsrätten ska avslå ansökan.

Bolaget anför bl.a. följande. Bolaget har uppfyllt de krav som anges i förfrågningsunderlaget. Av underlaget framgår inte att det finns något krav på att anbudsgivare ska lämna en kopia av anbudet för att detta ska prövas. Att det anges i förfrågningsunderlaget att den upphandlande myndigheten även vill ha en kopia på ingivna anbud bör inte betraktas som ett ska-krav utan istället en förfrågan om service gentemot den upphandlande myndigheten. Om den upphandlande myndigheten anser att det var av stor betydelse att en kopia på anbudet lämnades borde myndigheten ha begärt att bolaget kompletterade sitt anbud.

Jönköpings kommun anför bl.a. följande. Eftersom bolagets anbud inte uppfyllt ställda ska-krav har kommunen haft fog för att förkasta detsamma. Vad bolaget anför föranleder ingen annan bedömning.

DOMSKÄL

I 1 kap. 9 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska 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.

Enligt 9 kap. 8 § LOU får en upphandlande myndighet tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får även begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Myndigheten får också begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar handlingar som getts in och som avses i 10 och 11 kap.

I 16 kap. 1 § LOU anges att en leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma att lida skada enligt 2 § får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt paragrafen. I nämnda 2 § anges att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU 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 gjorts.

I förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter anges bl.a. att anbud ska lämnas i två exemplar (ett original och en kopia).

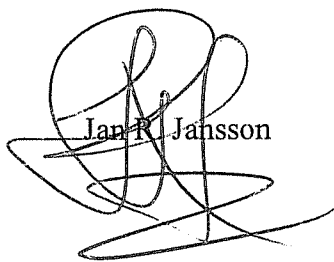
Länsrätten gör följande bedömning.

Vad som anges i de administrativa föreskrifterna kan inte uppfattas på annat sätt än som ett ska-krav. Detta ska-krav har bolaget inte uppfyllt. Att begära rättelse, förtydligande eller komplettering är en rättighet för den upphandlande myndigheten och inte för anbudsgivare och leverantörer. Detta framgår av ordalydelsen i 9 kap. 8 § LOU där ordet *får* och inte *ska* används.

Av 1 kap. 9 § LOU följer att proportionalitetsprincipen ska iakttas vid offentlig upphandling. Denna princip gäller även i fråga om uppställande och tillämpning av ska-krav. Att uppställa ett ska-krav om att anbud ska inges i två exemplar, kan mot bakgrund av att uppfyllelsen av detta ska-krav inte påverkar varken utvärderingen av en anbudsgivares förmåga eller utvärderingen av vilket anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt inte anses proportionerligt. Förfrågningsunderlagets utformning strider därför i detta hänseende mot proportionalitetsprincipen.

Bolaget har genom kommunens förfarande lidit skada eller kan komma att lida skada. Felaktigheten kan inte anses ha en sådan påverkan på upphandlingens konkurrensuppsökande skede att upphandlingen av denna anledning bör göras om. Grund föreligger dock att förordna att upphandlingen, såvitt avser kategorin Besiktningsmän/byggkontroll, får avslutas först sedan rättelse gjorts genom ny utvärdering, varvid bolagets anbud ska utvärderas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1D).


Jan R. Jansson