



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredragande:
Carin Gunnarsson

DOM
2011-03-09
Meddelad i
Växjö

Mål nr
461--468-11, 470--471-11,
499--500-11

SÖKANDE

Akademibokhandelsgruppen AB, 556046-8448
Box 15200
104 65 Stockholm

Ombud: Advokaterna Fredrik Elmér och Per Widman
Nord & Co Advokatbyrå KB
Box 1435
111 84 Stockholm

MOTPARTER

1. Borgholms kommun
Box 52
387 21 Borgholm

2. Emmaboda kommun
Box 54
361 21 Emmaboda

3. Hultsfreds kommun
Box 500
577 26 Hultsfred

4. Högsby kommun
579 80 Högsby

5. Mönsterås kommun
Box 54
383 22 Mönsterås

6. Mörbylånga kommun
386 80 Mörbylånga

7. Nybro kommun
382 80 Nybro

8. Oskarshamns kommun
Box 706
572 28 Oskarshamn

9. Torsås kommun
Box 503
385 25 Torsås

KONKURRENSVERKET	
2011-03-10	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 23621

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 42 351 03 Växjö	Kungsgatan 8	0470-868 00 E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se	0470-869 50	måndag – fredag 08:00-16:30

10. Vimmerby kommun
598 81 Vimmerby

11. Västerviks kommun
593 80 Västervik

Ombud för 1-11:
Kalmar kommun
Box 611
391 26 Kalmar

12. Kalmar kommun
Box 611
391 26 Kalmar

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen av biblioteksmedier avseende ramavtalsområde 2, Böcker på svenska och andra språk samt ljudböcker – utrustade, ska göras om.

YRKANDEN M.M.

Borgholms kommun, Emmaboda kommun, Hultsfreds kommun, Högsby kommun, Kalmar kommun, Mönsterås kommun, Mörbylånga kommun, Nybro kommun, Oskarshamns kommun, Torsås kommun, Vimmerby kommun och Västerviks kommun (nedan kallat kommunerna) har i samverkan genomfört en upphandling avseende ramavtal av biblioteksmedier. Upphandlingen är uppdelad i fem ramavtalsområden. Samordning har skett genom Kalmar kommun.

Enligt tilldelningsbeslut den 31 januari 2011 har kommunerna beträffande ramavtalsområde 2, Böcker på svenska och andra språk samt ljudböcker – outrustade, beslutat att anta BTJ Sverige AB:s (nedan kallat BTJ) anbud och att förlängd avtalsspärr gäller till och med den 10 februari 2011.

Akademibokhandelsgruppen AB (nedan kallat Bokus) ansöker om överprövning av upphandlingen avseende ramavtalsområde 2 och yrkar att upphandlingen ska göras om. Bokus anför bl.a. följande. Kommunerna har efter anbudstidens utgång begärt ett förtydligande av BTJ:s anbud såvitt avser leveranstider. BTJ har därvid givits tillfälle att ange hur många titlar man har i lager och som kan levereras med en dags leveranstid. BTJ har inte angivit vilken leveranstid man har för icke lagerförda böcker och ljudband. Motsvarande förtydligande har inte efterfrågats från Bokus, som också levererar lagerförda titlar med en dags leveranstid. Kommunerna har genom att begära in förtydligande från BTJ, men inte Bokus agerat i strid med likabehandlingsprincipen enligt 1 kap 9. § LOU. Det är alltså fråga om ett otillåtet förtydligande. Det har vidare inte gått att förutse att utvärderingen av anbuderna skulle ske mot bakgrund av leveranstiden för just lagerhållna titlar. Förfrågningsunderlaget uppfyller sålunda inte det krav på förutsebarhet som följer av 1 kap. 9 § LOU. Att förfrågningsunderlaget är oklart stöds också av det faktum att BTJ angivit leveranstid enbart för lagerhållna titlar, medan Bokus angivit leveranstider som avser såväl

lagerhållna titlar som icke lagerhållna titlar. Bokus anbud innehöll det lägsta priset och Bokus levererar lagerhållna titlar med en dags leveranstid, dvs. med samma leveranstid som BTJ. Bokus hade sålunda tilldelats kontraktet för upphandlingen om det varit förutsebart att utvärderingen av anbuderna skulle ske med utgångspunkt i leveranstiden för lagerhållna titlar. Bokus har sålunda lidit skada till följd av att kommunerna tilldelat BTJ kontraktet i strid med LOU.

Kommunerna yrkar att förvaltningsrätten avskriver målet från vidare handläggning då det inte längre finns något tilldelningsbeslut att pröva. I anledning av vad sökanden har anfört och efter en närmare genomgång av anbud och förfrågningsunderlag har kommunerna den 17 februari 2011 beslutat att återkalla sitt tilldelningsbeslut den 31 januari 2011 i den del som avser ramavtalsområde 2.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 1 § LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 §. Enligt 5 § ska rätten, om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

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.

Enligt 16 kap. 9 § LOU fortsätter avtalsspärr enligt 6 eller 8 § att gälla under handläggningen i förvaltningsrätten (förlängd avtalsspärr) om en ansökan om överprövning av en upphandling har gjorts. Av 10 § samma kapitel framgår att när en förlängd avtalsspärr gäller enligt 9 §, får den upphandlande myndigheten inte ingå avtal förrän tio dagar har gått från det att förvaltningsrätten har avgjort målet.

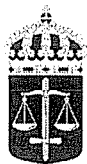
Bokus har ansökt om överprövning av kommunernas upphandling av biblioteksmedier avseende ramavtalsområde 2 och därmed föreligger förlängd avtalsspärr. Förvaltningsrätten prövar därför Bokus ansökan om överprövning av upphandlingen i denna del.

Kommunerna har den 17 februari 2011 beslutat att återkalla sitt tilldelningsbeslut avseende ramavtalsområde 2.

Det får anses klarlagt att kommunerna har brutit mot bestämmelserna i LOU och att Bokus härigenom kan komma att lida skada. Vid sådant förhållande och då bristerna hänför sig till förfrågningsunderlaget, ska upphandlingen av biblioteksmedier avseende ramavtalsområde 2 göras om.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1d-LOU)


Bengt Lindh



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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

- 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,

- det beslut som överklagas med uppgift
- om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
- de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
- den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
- 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 3109/1D LOU