



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2012-02-17
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
16901-11 E
Enhet 1:2

SÖKANDE

Marin Miljöanalys AB, 556268-1550
Varbergsgatan 12 B
412 65 Göteborg

MOTPART

Bohuskustens Vattenvårdsförbund, 858500-8165
Box 305
451 18 Uddevalla

KONKURRENSVERKET	
2012-02-17	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

Överprövning av ett beslut att avbryta en upphandling enligt lagen
(2007:1091) om offentlig upphandling, förkortad LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Marin Miljöanalys AB:s ansökan.

Dok.Id 130243

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197	Sten Sturegatan 14	031 - 732 70 00	031 - 711 78 59	måndag – fredag
400 15 Göteborg		E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se		09:00-15:00

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

BAKGRUND

Bohuskustens Vattenvårdsförbund (BVVF) påbörjade en upphandling av program för undersökning i marin miljö inom Bohuskustens vattenvårdsförbunds kontrollprogram 2012 - 2013; hydrografi och växtplanktonundersökningar, dnr 014-0371-201110 - 14 (förfrågningsunderlag), dnr 014-0371-201110 - 15 (anbudsunderlag). Upphandlingen genomfördes som en öppen upphandling.

BVVF har avbrutit upphandlingen genom beslut den 22 december 2011. I detta anges följande. BVVF har valt att avbryta upphandlingen, eftersom det under utvärderingen av de inkomna anbuden visat sig att ett antal skallkrav inte uppfyllts av anbudsgivarna och att det i vissa fall även föreligger reservationer i anbuden mot ställda krav, varför det inte går att utvärdera de inkomna anbuden. BVVF känner sig nödgad att avbryta upphandlingen. En förnyad upphandling ska omgående startas och de som skickat in anbud kommer automatiskt att erhålla det nya reviderade förfrågningsunderlaget.

YRKANDEN M.M.

Marin Miljöanalys AB (MMA) yrkar att förvaltningsrätten ska ogiltigförklara beslutet att avbryta upphandlingen och att förvaltningsrätten ska bestämma att bolagets anbud ska förklaras som giltigt och antas enligt förutsättningarna i upphandlingen samt att bolagets anbud också ska förklaras som vinnande anbud då övriga anbudsgivare enligt BVVF inte uppfyller gällande skallkrav. MMA anför i huvudsak följande. En upphandling får avbrytas om det finns sakliga skäl och avbrytandet är förenligt med de grundläggande principerna om likabehandling, icke-diskriminering och transparens. MMA:s anbud är giltigt och ska antas utan förnyad upphandling. Bolagets försäkran i anbudet "*Projektets kommersiella villkor i beställarens anbudsunderlag accepteras av MMA AB i sin helhet*" innebär att bolaget uppfyller skallkraven avseende alla kommersiella villkor även gällande anbudets giltighetstid och val av index för uppräknings. Den angivna

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1**DOM**

giltighetstiden är ingen reservation utan endast en oavsiktlig felräkning och valet av index för uppräknings är inte heller den någon reservation utan formuleringen är endast ett misstag. Avsikten är tydlig och uppenbar, dvs. bolaget accepterar de kommersiella villkoren reservationslöst och därigenom uppfyller bolaget skall-kraven. Bolaget anser att BVVF:s handläggare borde ha förvissat sig om betydelsen av innehållet. Detta hade kunnat ske genom en enkel fråga till anbudslämnaren via e-mail eller telefon. Ett sådant förfarande strider inte mot kravet på likabehandling och transparens. En sådan handläggning tillämpas av de flesta upphandlare och myndigheter och syftar till att klarlägga anbuds innehåll och relevans. BVVF har således inte presenterat giltiga skäl för att förkasta bolagets anbud och för att avbryta upphandling. - MMA har sedermera också anfört att BVVF forcerar en ny upphandling och bolaget yrkar därför att den påbörjade nya upphandlingen ska inhiberas till dess att föreliggande mål har avgjorts.

BVVF anser att ansökan ska avslås och anför i huvudsak följande. Alla i upphandlingen ställda skall-krav uppfylldes inte av MMA, vilket medförde att bolaget inte gick vidare till själva utvärderingen av inlämnat anbud. De andra inlämnade anbuden visade sig också ha liknande brister, dvs. de uppfyllde inte heller alla ställda skall-krav. Detta medförde att inget av de inlämnade anbuden uppfyllde alla ställda skall-krav. Inget av de inkomna anbuden kunde därför gå vidare till utvärderingsfasen. Det fanns därför ingen annan möjlighet än att avbryta upphandlingen. Ganska omgående efter att upphandlingen avbröts startades arbetet med att revidera förfrågningsunderlaget och gå ut med en förnyad upphandling där förhoppningsvis blivande anbudsgivare har möjlighet att uppfylla alla ställda krav. Anbudsgivarens misstag är en sak som den själv får ta ansvar för och dessa ska inte på något sätt lastas den upphandlande myndigheten.

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

En leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om överprövning. 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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 1 och 5 §§ LOU).

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 iaktas (1 kap. 9 § LOU).

När en upphandlande myndighet beslutar att avbryta en upphandling för vilken det har gått ut inbjudan att lämna anbud samt vid beslut att göra om upphandlingen ska en skriftlig underrättelse snarast möjligt lämnas till anbudssökandena och anbudsgivarna. I underrättelsen ska skälen för beslutet anges (9 kap. 9 § andra stycket LOU).

En upphandlande myndighet får tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller feräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning (9 kap 8 § och 15 kap. 12 § LOU).

I förarbetena till LOU (prop. 2006/07:128 s. 376 f) anges att anbudsansökningar och anbud kan förtydligas och kompletteras. Detta får endast göras på initiativ av den upphandlande myndigheten. Bestämmelsen ska tilläm-

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1**DOM**

pas restriktivt och kommunikationen mellan den upphandlande myndigheten och bolaget bör dokumenteras.

Utredningen i målet

I ifrågavarande förfrågningsunderlag anges bl.a. följande. Anbudet skall vara BVVF tillhanda senast den 16 december 2011. - - - Den anbudsgivare som uppfyller alla ställda skall-krav och har den lägsta fasta anbudssumman för uppdraget antas.

I anbudssunderlaget anges under rubriken Ersättning. Förfrågan omfattar samtliga kostnader - - - I priset skall även ingå ev. kostnader för underkonsulter, båthyror, etc. Fast pris skall gälla för första avtalsåret och det pris som lämnas avser år ett - 2012. Kostnadsökningar för år 2013 respektive 2014 kan accepteras med 50 procent av KPI med november månad 2011 som basmånad. Priset exklusive moms får anges i svenska kronor. Anbudsgivaren skall vara bunden av sitt anbud i 40 dagar.

I MMA:s anbud anges bl.a. följande. Projektets kommersiella villkor i beställarens anbudssunderlag accepteras av MMA i sin helhet. - - - Priser är exkl. moms Indexreglering enligt K84. - - - Anbudet är giltigt till och med den 9 januari 2012.

Förvaltningsrättens bedömning

Av praxis (Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2005 ref. 62) och lag (16 kap. 12 § LOU) följer att allmän förvaltningsdomstol kan överpröva beslut om att avbryta en upphandling.

En upphandlande myndighet kan avbryta en upphandling fram till dess att ett kontrakt föreligger. En förutsättning för ett sådant beslut är att det är sakligt grundat. Anbudsgivaren ska skriftligen underrättas om beslutet och om skälen för detta. En sådan underrättelse har lämnats av BVVF.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen. Förvaltningsrätten ska endast beakta de grunder som sökanden har framfört i målet (Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Kammarrätten i Göteborg har i en dom den 18 december 2009, mål nr 4904-09, uttalat bl.a. att det vare sig i LOU, dess förarbeten eller i rättspraxis finns stöd för att den upphandlande myndigheten skulle vara skyldig att kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga när omständigheterna i det enskilda fallet inte ger anledning att ifrågasätta riktigheten. Denna skyldighet kan normalt sett inte anses sträcka sig längre än att en jämförelse ska göras mellan uppgifterna i anbudet och de krav som angetts i förfrågningsunderlaget. Någon skyldighet att också kontrollera att lämnade uppgifter i sig är riktiga kan således inte anses föreligga om det inte finns anledning att ifrågasätta uppgifterna. I enlighet med likabehandlingsprincipen får den upphandlande myndigheten inte efterge eller bortse från sådana skall-krav som uppställts i förfrågningsunderlaget. Detta gäller även om uppgifter blivit kända först i samband med överprövningsprocessen.

Oavsett att MMA i sitt anbud angett att man i sin helhet accepterar projektets kommersiella villkor i anbudsunderlaget framgår enligt förvaltningsrättens mening klart och tydligt av förfrågnings- och anbudsunderlaget att anbudsgivare i sina anbud, för att kvalificera sig som leverantör, bl.a. ska ange kostnadsökningar med viss procent av KPI med november månad 2011 som basmånad, vilket MMA inte gjort, och att anbudsgivaren ska ange att man är bunden av sitt anbud i 40 dagar, vilket MMA inte heller gjort. Enligt förvaltningsrättens mening är det MMA som har ansvaret för att ett riktigt anbud avges och så har således inte skett. MMA gör också gällande att BVVF borde ha kontaktat bolaget för att rätta till felaktigheterna. En komplettering av ett anbud får inte leda till annat än att marginel-

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

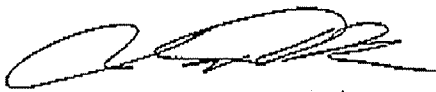
DOM

la sakuppgifter tillförs anbudet. Den får endast innebära att tidigare lämnade uppgifter konkretiseras och att något utbyte av uppgifter inte sker, vilket således skulle bli fallet här. Det finns inte heller någon skyldighet för den upphandlande enheten att låta anbudsgivaren rätta ett uppenbart fel i ett lämnat anbud. Det föreligger enligt förvaltningsrättens mening därför inte någon skyldighet för den upphandlande enheten att medge kompletteringar och om så görs kan detta även innebära en överträdelse av likabehandlingsprincipen i 1 kap. 9 § LOU. MMA har således inte förmått visa att BVVF:s åtgärd att avbryta upphandlingen varit behäftad med sådana brister att det finns skäl att ingripa mot den.

Om endast MMA skulle ha varit kvar som ensam anbudsgivare hade det emellertid ändå funnit skäl att avbryta upphandlingen. Detta till följd av bristande konkurrens. Någon skyldighet för BVVF att under sådana omständigheter fullfölja upphandlingen finns inte (jfr t.ex. Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2008 ref. 35).

BVVF har således haft rätt att avbryta upphandlingen. Det föreligger då inte heller av vad MMA anført i målet skäl för att ingripa mot den nya upphandlingen, varför bolagets ansökan ska avslås.

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



Lars-Peter Holmberg

Rådman

Föredragande har varit föredraganden Jennifer Onäng.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kamrarrätten 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 kamrarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kamrarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättslämningen 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 kamrarrätten 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 kamrarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, mälnummer 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 kamrarrätten.

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