



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2011-07-13
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
12405-11
Enhet 13

KONKURRENSVERKET	
2011-07-14	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

Sörmlands Tak AB, 556259-9802
Sulkyvägen 18
163 43 Spånga

MOTPART

Tornberget Fastighetsförvaltnings AB i Haninge, 556428-5806

Ombud: Advokat Hampus Ek
Foyen Advokatfirma
Box 7229
103 89 Stockholm

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om åtgärder enligt LOU.

Dok.Id 146938

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

DEN OFFENTLIGA UPPHANDLINGEN

Tornberget Fastighetsförvaltnings AB i Haninge (Tornberget) har genomfört en upphandling avseende takomläggning på Åbyskolan, dnr 11/22. Upphandlingen har genomförts genom en förenklad upphandling. I skrivelse den 10 juni 2011 meddelades Sörmlands Tak AB (Sörmlands Tak) att bolagets anbud inte kommer att utvärderas vidare eftersom anbudet lämnats i pappersform. I tilldelningsbeslut den 13 juni 2011 beslöt Tornberget att anta annat anbud än anbud från Sörmlands Tak.

YRKANDE M.M.

Sörmlands Tak har ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkar att åtgärd enligt LOU ska vidtas. Till stöd för yrkandet anför bolaget att Tornberget inte har angett tillräckligt tydligt att endast elektronisk upphandling gäller och att det är tveksamt om krav på elektroniskt anbud stämmer överens med offentlighetsprincipen.

Tornberget bestrider bifall till ansökan. Till stöd för inställningen anför den upphandlande myndigheten i huvudsak följande. Av förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter AFB.31 framgår att anbud i upphandlingen skulle lämnas elektroniskt. Enligt AFB.34 har kravet uppställts eftersom bolaget strävar efter att förenkla hanteringen av upphandlingar internt såväl som för anbudsgivarna. Den upphandlande myndigheten har därför endast accepterat elektroniska anbud. Sörmlands Tak har genom att lämna in anbud skriftligen inte uppfyllt kravet och bolagets anbud har därför skickats tillbaka till bolaget med förklaring. Den upphandlande myndigheten har haft rätt att ställa krav på att anbuden skulle lämnas elektroniskt. Den upphandlande myndighet har inte agerat i strid med unionsrätten

eller bestämmelserna i LOU. Den upphandlande myndighetens förfarande har inte medfört att Sörmlands Tak har lidit eller kan komma att lida skada.

UTREDNINGEN I MÅLET

I förfrågningsunderlaget anges bl.a. följande.

1.2.6. AFB.21 Tillhandahållande av förfrågningsunderlag

Elektroniskt anbuds förfarande

Beställaren använder i denna upphandling elektronisk anbudsgivning via upphandlingssystemet Visma TendSign.

Leverantörer som vill delta ska lämna in elektroniskt anbud via Visma TendSign.

För tillgång till systemet krävs en inloggning. Användarnamn och lösenord erhålls genom att göra en enkel registrering på www.tendsign.com. Det är kostnadsfritt för leverantörer att använda systemet och att lämna anbud. Efter genomförd registrering fås omedelbar tillgång till systemet.

1.2.9. AFB.31 Anbuds form och innehåll

Anbud skall lämnas elektroniskt. Inga övriga handlingar ska bifogas anbudet. Hänvisningar till Internet accepteras ej.

För att underlätta utvärderingsprocessen gäller följande vid anbudets upprättande:

Anbud lämnas elektroniskt på tendsign.com. Anbudsgivaren [ska] först registrera sig på tendsign.com. Om anbudsgivaren ej registrerar sig på tendsign.com utan hämtar handlingarna på annat sätt, t ex från annan offentlig databas, kan TB ej garantera att all information kommer alla anbudsgivare till handa.

Svar skall lämnas på därför avsedd plats i det elektroniska förfrågningsunderlag så som svarsalternativen anges.

1.2.12 AFB.34 Adressering

TB strävar efter att förenkla den administrativa hanteringen vid upphandlingar både för TB:s egna organisation och för anbudsgivare. Av bland annat detta skäl accepteras endast elektronisk anbudsgivning genom tendsign.com.

Anbud i annan form än elektroniskt genom tendsign.com kommer att förkastas.

DOMSKÄL

Förvaltningsrätten ska pröva om Tornbergets upphandling av takomläggning har genomförts i enlighet med unionsrätten och LOU. Inom ramen för prövningen kan förvaltningsrätten inte bestämma att en viss anbudsgivare ska tilldelas kontrakt.

Av 16 kap. 1 och 5 §§ LOU framgår bl.a. följande. Endast upphandlingen som sådan kan prövas vid överprövning. Förvaltningsrätten kan besluta att den ska göras om eller avslutas först efter vidtagen rättelse. Ett ingripande enligt LOU kräver även att sökanden kan visa denne lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot LOU.

Enligt 1 kap. 9 § LOU gäller följande. Upphandlande myndigheter skall behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar skall vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 9 kap. 1 § LOU gäller bl.a. följande. En upphandlande myndighet får bestämma att anbud ska lämnas med ett elektroniskt medel eller på något annat sätt. Myndigheten ska i en annons ange hur anbudsansökningar får lämnas och i en annons eller ett förfrågningsunderlag ange hur anbud får lämnas.

Enligt 9 kap. 2 § LOU gäller följande. Vid kommunikation med elektroniska medel skall dessa vara icke-diskriminerande, allmänt tillgängliga och möjliga att använda tillsammans med sådan maskin- och programvara som i allmänhet används.

Enligt 15 kap. 4 § gäller bl.a. följande. Vid förenklat förfarande ska den upphandlande myndigheten begära anbud genom annons i en elektronisk databas, som är allmänt tillgänglig, eller genom annons i annan form som möjliggör effektiv konkurrens.

En upphandlande myndighet får inte pröva ett anbud som inte uppfyller ställda krav. Ett sådant anbud ska uteslutas från prövningen. (Jfr Sundstrand, *Offentlig upphandling – LOU och LUF*, första upplagan, 2010, s. 175).

Sörmlands Tak och har som grund för ansökan anfört att Tornberget inte har angett tillräckligt tydligt att endast elektronisk upphandling gäller och att Tornberget inte har haft rätt att kväva elektroniskt anbud.

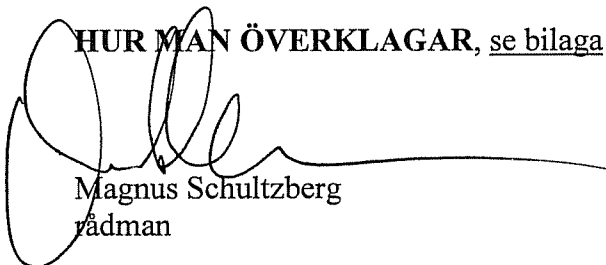
Förvaltningsrättens bedömning

Tornberget har förkastat Sörmlands Taks anbud på grund av att anbudet lämnats i pappersform. Av förfrågningsunderlaget kod 1.2.6. AFB.21 framgår tydligt att det är fråga om ett elektroniskt anbudsförfarande. Av samma kod och av 1.2.9. AFB.31 framgår tydligt att elektroniskt anbud ska

lämnas in via Visma TendSign med angivande av Visma TendSigns hemsida och hur anbudsgivaren ska registrera sig på hemsidan. Enligt förfrågningsunderlaget kod 1.2.12 AFB.34 kommer anbud i annan form att förkastas. Rätten anser att Tornberget tydligt har angett att det är fråga om ett elektroniskt anbudsförfarande, att anbud ska lämnas in elektroniskt och hur anbudsgivaren ska gå tillväga för att lämna anbud. Det har inte framkommit annat än att Visma TendSigns elektroniska databas är allmänt tillgänglig. Att Tornberget har bestämt att anbud ska lämnas elektroniskt strider inte mot LOU. Det har inte heller varit felaktigt av Tornberget att förkasta Sörmlands Taks anbud.

Rätten finner således att Sörmlands Tak inte visat att Tornberget har brutit mot någon av de unionsrättsliga principerna eller bestämmelserna i LOU. Därmed saknas det skäl för ingripande enligt LOU på de av bolaget anförda grunderna. Sörmlands Taks ansökan om ingripande enligt LOU ska därför avslås.

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



Magnus Schultzberg
rådman

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Carl Johan Fahlander.



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 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 3109/1A LOU