



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I HÄRNÖSAND**

Föredraganden G Lavås

**DOM**  
2010-11-26  
Meddelad i  
Härnösand

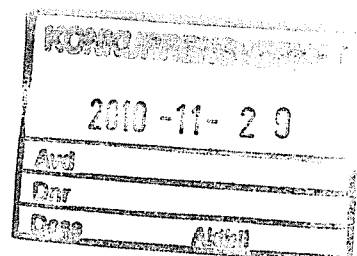
Mål nr  
3953-10 E

**SÖKANDE**

Trångsviken Bygg AB  
F4 Byggnad 62  
832 96 Frösön

**MOTPART**

Strömsunds kommun  
Teknik- & serviceförvaltning  
Box 500  
833 24 Strömsund



**SAKEN**

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

---

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten upphäver det interimistiska beslutet från den 30 september 2010 och avslår ansökan om överprövning.

---

Dok.Id 11008

**Postadress**  
Box 314  
871 27 Härnösand

**Besöksadress**  
Backgränd 9

**Telefon**  
0611 - 34 98 00

**E-post:**  
forvaltningsratteniharnosand@dom.se

**Telefax**  
0611 - 34 98 10

**Expeditionstid**  
måndag – fredag  
08:00-15:00

### BAKGRUND OCH YRKANDEN

**Strömsunds kommun** (kommunen), som genomför upphandling avseende Levinsgården, Gäddede, har i tilldelningsbeslut den 24 september 2010 beslutat att avtal kommer att träffas med annat bolag än Trångsviken Bygg AB (bolaget).

**Bolaget** ansöker om överprövning enligt LOU och yrkar – utom annat – att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför bl.a. följande till stöd för sin talan. Strömsunds kommun har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU genom att anta anbudsgivare trots att denne inte uppfyller kravet om anbudets giltighetstid. Av förfrågningsunderlaget (AFB.33) *Anbuds giltighetstid* framgår att anbud ska vara bindande till och med den 2010-12-31. Bolagets anbud förkastades på grund av att bolaget inledningsvis angett att anbudet var giltigt till och med den 2010-10-31 och efter fråga om förtydligande från Strömsunds kommun har bolagets svar ansetts som en ändring av anbudet. Bolagets anbud var lägst. Den vinnande anbudsgivaren har i sitt anbud uppgett att anbudets giltighetstid är 120 dagar. Räknat från datum för upphandlingen (2010-08-31) innebär detta att det vinnande bolagets anbud sträcker sig till den 29 december 2010 vilket medför att inte heller detta anbud uppfyllt upphandlingens skall-krav. Strömsund kommun har genom att anta det vinnande bolagets anbud brutit mot den grundläggande principen om likabehandling av anbudsgivare och upphandlingen ska därför göras om. Det är inte tillräckligt att upphandlingen rättas på så sätt att det vinnande bolagets anbud förkastas eftersom den kvarvarande anbudsgivaren har lämnat ett anbud som överstiger bolagets anbud med över 3 000 000 kr. Detta skulle innebära en ofördelaktig ekonomisk affär för Strömsunds kommun. Utöver detta konstateras att Strömsunds kommun i sin anbudsutvärdering inte berört anbudskriteriet energiförbrukning enligt AFB. 52. Även detta anses vara ett skäl för att upphandlingen ska göras om. Bolaget kan komma att lida

skada i händelse av att kommunen tecknar avtal med den antagna leverantören.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. I förfrågningsunderlaget för nu aktuell upphandling framgår följande i de administrativa föreskrifterna AFB.33 *Anbudets giltighetstid* "Anbudet skall vara bindande till och med 2010-12-31". I anbud från bolaget framgår att "B.20. Anbudet är bindande till och med 2010-10-31". Kommunens bedömning är att detta enligt grundläggande avtalsrättsliga principer är att anta som en så kallad oren accept och därmed ett avslag i förening med nytt anbud. Kommunens uppfattning är att om detta skulle accepteras skulle det synnerligen strida mot de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna som ligger till grund för 1 kap. 9 § LOU. Kommunen ansåg det inte vara klart om bolagets anbudstid var en så kallad uppenbar felskrivning så kommunen begärde ett förtydligande. Bolaget framförde då att "*Förtydligande avseende B.20. i vårt anbud: Vårt anbud är bindande till 2010-12-31 under förutsättning att färdigställandetiden skjuts i samma omfattning som starttiden om sådan förskjutning sker.*" Även detta är, enligt kommunen, en oren accept eftersom den villkoras med att även ett annat krav (färdigställandetid) i anbudsförfrågan ändras, och kan således inte godtas enligt de grundläggande principerna i LOU. Vidare har bolaget anfört att kommunen inte har berört energiförbrukning i sin anbudsvärdering. Kommunen anser detta vara ett felaktigt påstående då det tydligt framgår av utvärderingen att även energiförbrukning ingår i kommunens utvärdering av de inkomna anbuden. Sammanfattningsvis har kommunen bedömt att bolaget inte uppfyllt skalkravet avseende anbudstid och måste således förkastas på den grunden. Vidare anser kommunen att kvalificeringen och utvärderingen genomförts i enlighet med ställda krav i förfrågningsunderlaget. Diskvalificeringen av bolagets anbud har skett på sakliga grunder. Kommunen anser därmed att principerna i LOU inte brutits.

Förvaltningsrätten har den 30 september 2010 beslutat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Upphandlingen påbörjades före den 15 juli 2010. LOU ska därför tillämpas i dess lydelse före den dagen.

Enligt 16 kap. 2 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts 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.

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.

I de administrativa föreskrifterna AF 1-01 anges bl.a. följande:

**”AFB.33 Anbuds giltighetstid**

Anbud skall vara bindande till och med 20101231.”

Bolaget har i sitt anbud angett följande angående anbudets giltighetstid:

”20. Anbudet är bindande till och med 2010-10-31.”

I förtydligande av anbudet har bolaget uppgett följande:

”Förtydligande avseende B.20 i vårt anbud:

Vårt anbud är bindande till 2010-12-31 under förutsättning att färdigställandetiden skjuts fram i samma omfattning som starttiden om sådan förskjutning sker.”

Vidare anges i de administrativa föreskrifterna AF 1-01 bl.a. följande:

**”AFD.42 Igångsättningstid**

Entreprenaden beräknas kunna påbörjas under okt 2010 i samråd med B.  
Det förutsättes att erforderligt kommunalt beslut erhålls.

---

**AFD.44 Färdigställandetider**

---

Kontraksarbetena i deras helhet skall vara färdigställda och tillgängliga för slutbesiktning senast 20111210.”

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

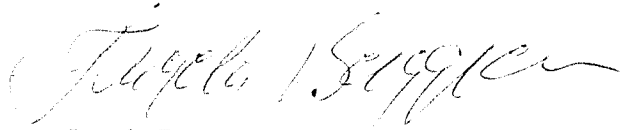
Bolaget har invänt att vinnande anbud inte uppfyller skall-kravet avseende giltighetstiden för anbudet och att upphandlingen därför ska göras om.

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att kravet avseende giltighetstiden är ett tydligt skall-krav. Bolaget har i sitt anbud angett en giltighetstid för anbudet som avviker från den giltighetstid som kommunen angett. Efter det att kommunen begärt ett förtydligande från bolaget har bolaget angett anbudets giltighetstid till det datum som anges i skall-kravet men då också villkorat giltighetstiden genom att ange villkor avseende färdigställandetiden. Förvaltningsrätten finner i likhet med kommunen att inte heller detta förtydligande, mot bakgrund av det villkor som ställts, kan anses uppfylla skall-kravet. Eftersom bolagets anbud således inte uppfyllt samtliga skall-krav kan inte bolaget anses ha lidit eller kunnat komma att lida skada. Vid sådan bedömning saknas anledning att pröva frågan om vinnande anbud uppfyller samtliga skall-krav. Det föreligger därmed inte skäl att besluta att upphandlingen ska göras om och ansökan om överprövning ska därför avslås. Vad som anförts i övrigt föranleder inte annan bedömning.

Förvaltningsrätten har tidigare beslutat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas. Då ansökan nu avslås ska det interimistiska beslutet upphävas.

---

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



Ingela Berggren



## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

**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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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.

