



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 12

DOM
2013-03-26
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
5626-13

SÖKANDE

Byggnadstekniska Byrån i Stockholm AB, 556624-9388
Stadsgården 6, 8 tr
116 45 Stockholm

MOTPART

Täby kommun
183 80 Täby

KONKURRENSVERKET	
2013-03-26	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Ombud: Advokat Maria Pedersen och jur.kand. Anna Runius Pihlgren
Advokatfirman Pedersen AB
Box 3462
103 69 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller Byggnadstekniska Byrån i Stockholm AB:s
ansökan om överprövning och beslutar att upphandlingen får avslutas först
sedan rättelse skett.

Dok.Id 338820

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

YRKANDEN M.M.

Täby kommun genomför en upphandling av konsulttjänster (dnr 15/2012-29). Täby kommun har genom tilldelningsbeslut den 1 mars 2013 beslutat att anta anbud från andra anbudsgivare än Byggnadstekniska Byrån i Stockholm AB.

Byggnadstekniska Byrån i Stockholm AB (BTB) ansöker om överprövning av upphandlingen enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) och yrkar i första hand att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse vidtagits innebärande att BTB tilldelas visst kontrakt. I andra hand yrkar BTB att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin talan anför BTB bl.a. följande. Täby kommun har i underrättelsen om tilldelningsbeslutet uppgett att BTB:s anbud inte kan tas upp till prövning eftersom BTB inte uppfyllt kravet i förfrågningsunderlaget om att anbud ska inges i ett original och en kopia i pappersformat samt en omgång digitalt. BTB har begärt att Täby kommun ska förklara närmare vad som brustit i BTB:s anbud varpå kommunen har uppgett att BTB inte har bifogat någon papperskopia av sitt anbud. Kravet på en extra papperskopia är onödigt och saknar all praktisk betydelse för utvärderingen av inkomna anbud. I vart fall är bristen såvitt avser den extra kopian av klart underordnad betydelse i förhållande till upphandlingens ändamål.

Täby kommun anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. BTB har inte inom den angivna anbudstiden kommit in med en kopia av sitt anbud i pappersformat. Att inkomma med en sådan kopia är ett skall-krav och BTB:s anbud har en formell brist. Täby kommun har genomfört en upphandling avseende ett stort antal ramavtal gällande konsulttjänster. Att det ska inges en kopia i pappersformat underlättar hanteringen av anbud och därmed genomförandet av upphandlingen. Att lämna in en kopia i papperformat kan inte anses betungande för anbudsgivarna.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

I förfrågningsunderlaget för den aktuella upphandlingen anges i punkten AUB.31 att anbud ska inges i ett original och en kopia i pappersformat A4 samt en omgång digitalt. Ingivande av en kopia av anbudet i pappersformat är alltså ett skall-krav. Enligt det som framkommit i målet uppfyller inte BTB:s anbud detta krav. Frågan blir då om avvikelsen från skall-kravet innebär att anbudet ska förkastas och därmed inte utvärderas av kommunen.

Av 1 kap. 9 § LOU framgår 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. I förarbetena till LOU anges att proportionalitetsprincipen förutsätter att kraven på upphandlingsförfarandet står i rimlig proportion till de mål som eftersträvas. Upphandlingens art och värde ska därför beaktas exempelvis när villkoren för att få delta i upphandlingen fastställs. Uppställda krav ska ha ett naturligt samband med och stå i proportion till det behov som ska täckas (se prop. 2009/10:180 s. 91, prop. 2006/07:128 s. 132).

Den i målet aktuella upphandlingen avser konsulttjänster inom fem kompetensområden gällande Täby kommuns fastighetsbestånd. Enligt det som framkommit i utredningen har det kommit in totalt 11 anbud till Täby kommun och BTB är den enda anbudsgivaren som inte har gett in en papperskopia av sitt anbud. Vid en sammantagen bedömning av omständigheterna i målet anser förvaltningsrätten att skall-kravet att en papperskopia ska ges in inte fyller någon nämnvärd funktion i sammanhanget och att kravet därmed går utöver vad som är nödvändigt för den aktuella upphandlingen.

Förfrågningsunderlaget innehåller ett vid de angivna förhållandena oproportionerligt skall-krav som det blir orimligt att hålla fast vid. Täby kommun har tillämpat skall-kravet i förhållande till BTB:s anbud med följden att anbudet har förkastats. Bristen har alltså medfört att BTB har lidit skada. Det finns därför skäl för ingripande. När en upphandling är behäftad med ett fel som är hänförligt till utformningen av förfrågningsunderlaget och felet ifråga bedöms ha påverkat det konkurrensuppsökande skedet av upphandlingen kan felet i regel inte botas på annat sätt än genom att upphandlingen görs om. Det är enligt förvaltningsrättens mening inte sannolikt att någon leverantör har avhållit sig från att lämna anbud på grund av att skall-kravet på att ge in en papperskopia är oproportionerligt. Detta innebär att felet i utformningen av förfrågningsunderlaget inte kan bedömas ha påverkat upphandlingens konkurrensuppsökande skede på ett sådant sätt att upphandlingen ska göras om.

Det är förvaltningsrätten som disponerar över valet av åtgärd. Den konstaterade bristen kan avhjälpas genom att en ny kvalificeringsprövning görs, vid vilken BTB:s anbud inte förkastas på den grunden att det inte uppfyller skall-kravet enligt AUB.31 i förfrågningsunderlaget om att anbud ska inges i en kopia i pappersformat. Ansökan ska därför bifallas på så sätt att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Täby kommun ska rätta upphandlingen i enlighet med det som nu har sagts.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1 A LOU).

Madeleine Benndorf

Rådman

Förvaltningsrättsnotarien Amanda Björklund har föredragit målet.



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