



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**
Enhet 2

DOM
2013-04-12
Meddelad i
Linköping

Mål nr
1618-13
Domare 2:12

SÖKANDE

AB Ninolab, 556100-1164
Box 137
194 22 Upplands Väsby

MOTPART

1. Landstinget i Östergötland
587 58 Linköping

2. Linköpings universitet
581 83 Linköping

Ombud: Upphandlingsjurist Mikael Lindström
Landstinget i Östergötland
Upphandlingscentrum
581 85 Linköping

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2013-04-15	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Förvaltningsrättens interimistiska beslut i målet upphör därmed att gälla.

YRKANDEN M.M.

Landstinget i Östergötland och Linköpings universitet genomför en upphandling av lågtemperaturfrysar, labbkylskåp, läkemedelskylskåp, läkemedelsfrysar samt kryoutrustning med tillbehör, dnr UC-2011-181.

Sista anbudsdag var den 25 februari 2013.

Dok.Id 118365

Postadress Box 406 581 04 Linköping	Besöksadress Brigadgatan 3	Telefon 013-25 11 00 E-post: forvaltningsrattenilinkoping@dom.se	Telefax 013-25 11 40	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
--	--------------------------------------	---	--------------------------------	---

Myndigheterna upplyste Ninolab om att de inte hade tagit emot något anbud från Ninolab och att de därför inte skulle "utvärdera Ninolab".

Ninolab ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska ålägga myndigheterna att pröva dess anbud.

Myndigheterna anser att Ninolabs ansökan ska avslås.

Förvaltningsrätten har fattat interimistiskt beslut av innebörd att myndigheterna inte får ingå avtal innan något annat har bestämts.

VAD PARTERNA ANFÖRT

Ninolab

I samband med att Ninolabs anbud skulle registreras hos Visma/Tendsign uppstod tekniska dataproblem som omöjliggjorde den avslutande registreringsprocessen. Vid kontakt med Visma/Tendsign har det kommit fram att det finns loggfiler på alla aktiviteter som visar Ninolabs försök att registrera anbudet i rätt tid. Dessutom kan Visma/Tendsign bekräfta att Ninolabs anbud och dess bilagor är intakta och att inga ändringar har gjorts i de filer som Ninolab försökt registrera efter anbudstidens utgång.

Anbudet har funnits tillgängligt för myndigheterna inom föreskriven tid och har inte kunnat ändras av Ninolab. Ett bifall till Ninolabs yrkande kan således inte utgöra något brott mot likabehandlingsprincipen. Motsatt mycket restriktiva tolkning skulle däremot kunna innebära att Ninolab av rent formella skäl inte skulle behandlas enligt likabehandlingsprincipen.

Med hänvisning till det ovan angivna görs gällande att Ninolab uppfyllt villkoren för att delta i upphandlingen.

Bifogad mejlkorrespondens mellan parterna och loggfilerna åberopas som skriftlig bevisning.

Myndigheterna

Samtliga offentliga upphandlingar annonseras i annonseringsverktyget Dibus som tillhandahålls av företaget Visma Opic AB. Dibus är en allmänt tillgänglig databas. Sedan 2009 hämtas i samtliga offentliga upphandlingar anbud in elektroniskt, i enlighet med 9 kap. 1 § LOU, via upphandlingsverktyget Tendsign, som också tillhandahålls av Visma, och som är sammankopplat med Dibus. Supporten för Tendsign är öppen på vardagar kl. 8–17. Användarmanualer finns tillgängliga för användarna när som helst.

När leverantören i Tendsign är klar med att skapa sitt anbud trycker leverantören på en knapp (Skicka anbud) och därmed är processen för att lämna anbud klar. Fram till sista dag för att lämna anbud (kl. 23:59) kan leverantören återta sitt anbud helt eller återta och revidera det, för att åter skicka in anbudet. Efter kl. 23:59 låses systemet och anbud kan inte längre skickas.

Innan sista tidpunkt för att lämna anbud kan den upphandlande myndigheten inte se några anbud. Vid midnatt efter sista anbudsdag blir anbuden tillgängliga för den upphandlande myndigheten. Typiskt sett tar inte den upphandlande myndigheten del av anbuden förrän på morgonen eller under dagen efter sista anbudsdag. Myndigheterna genomför i regel, och som tidigast, anbudsöppning i sina upphandlingar på morgonen den första arbetsdagen efter sista dagen för att lämna anbud.

När myndigheterna genomförde anbudsöppning i enlighet med 9 kap. 7 § LOU morgonen den 26 februari 2013 fanns inget anbud från Ninolab bland de anbud som kommit in.

Myndigheterna har inte erhållit något anbud från Ninolab före eller efter sista tidpunkt för att lämna anbud.

Den 26 februari 2013 upplyste Ninolab myndigheterna om att det haft tekniska problem kvällen innan och att det därför inte lyckats lämna sitt anbud i rätt. Av Ninolabs information framgår att man vid kl. 23:45 började trycka på knappen Skicka anbud.

Av de loggfiler Ninolab bifogat kan utläsas att den sista aktiviteten förefaller ha skett ca kl. 23:58 den 25 februari 2013. Vad denna aktivitet bestod i kan inte utläsas men den innebar i vart fall inte att något anbud lämnades.

Landstinget har efter att Ninolab hörde av sig den 26 februari 2013 varit i kontakt med Visma och hört efter vad som kan ligga bakom Ninolabs misslyckande med att avsluta sin anbudslämningsprocess i tid.

Av likabehandlingsprincipen följer att anbud som har kommit in för sent inte får beaktas i den vidare utvärderingsprocessen. Detta gäller även om förseningen är utan anbudsgivarens vållande.

Det inträffade beror inte på något fel i Tendsign utan på försumlighet från Ninolabs sida. Därmed skulle det strida mot likabehandlingsprincipen om Ninolabs anbud beaktades.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Av förfrågningsunderlaget i upphandlingen framgår att tidsfristen för att komma in med anbud sträckte sig till och med den 25 februari 2013. Förvaltningsrätten finner att Ninolabs anbud inte hade kommit in då och att Ninolab alltså har brutit mot denna föreskrift. Vad Ninolab har anfört om

att anbudet funnits tillgängligt för myndigheterna inom föreskriven tid och att det inte har kunnat ändras inverkar enligt förvaltningsrätten inte på bedömningen.

Om myndigheterna ändå hade prövat Ninolabs anbud hade de enligt förvaltningsrätten åsidosatt den likabehandlingsprincip som kommer till uttryck i 1 kap. 9 § LOU. Att myndigheterna har avstått från att pröva Ninolabs anbud medför alltså inte att myndigheterna har brutit mot någon bestämmelse i LOU. Det saknas därmed anledning att ingripa mot upphandlingen enligt 16 kap. 6 § LOU på av Ninolab anförd grund.

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


Magnus Wickström



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

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 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