



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2012-10-29
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 20868-12
 Enhet 17

SÖKANDE

Entreprenad Leo Söderberg AB, 556812-9307
 Grana 51
 186 92 Vallentuna

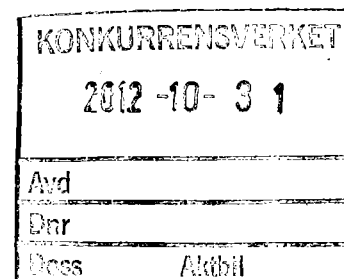
Ombud: Dan-Louis Schneider
 Företagsjuristerna-Juristfirman Dan-Louis Schneider AB
 S:t Eriksgatan 117
 113 43 Stockholm

MOTPART

Stadsbyggnads- och miljönämnden i Sundbybergs stad
 172 92 Sundbyberg

SÅKEN

Offentlig upphandling



DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förklarar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse gjorts på så sätt att anbudet från SBE Trädgårdsservice AB inte beaktas i anbudsutvärderingen.

Dok.Id 286981

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

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Sundbybergs stad genomför en upphandling av vintervägsunderhåll (dnr SMN 1004/2012). Av tilldelningsbeslutet som fattades den 2 oktober 2012 framgår att SBE Trädgårdsservice AB (SBE) är den leverantör som har lägst anbudssumma och som föreslås ska antas.

Entreprenad Leo Söderberg AB (bolaget) yrkar i första hand att rättelse ska ske på så vis att bolagets anbud ska antas och att bolaget tilldelas det aktuella avropsavtalet för insatser för vintervägsunderhåll samt att anbudet från SBE inte ska anses kvalificerat för utvärdering eftersom det inte inkommit i tid. Bolaget yrkar i andra hand att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen ska göras om.

Till stöd för sin talan anför bolaget huvudsakligen följande. Av upphandlingsföreskrifterna i förfrågningsunderlaget framgår att anbud ska vara Sundbybergs stad tillhanda senast 2012-09-24 kl. 15.00. Det framgår av utvärderingsprotokollet/tilldelningsbeslutet att det vid anbudsöppningen noterades att en person i kommunens reception i en tjänsteanteckning antecknat att anbudet från SBE inkommit kl. 15.06. I tilldelningsbeslutet hänvisar staden sedan till ett samtal med SBE:s ombud som uppgett att en arbetsledare infunnit sig i receptionen med anbudet före kl. 15.00. Denna uppgift från SBE:s ombud styrker inte att det aktuella anbudet från SBE skulle ha inkommit någon annan tid än den tid som antecknats på anbudet av kommunens receptionspersonal och som angetts till kl. 15.06. Bedömningen att det inte kan uteslutas att det aktuella anbudet skulle ha inlämnats före kl. 15.00 på grund av de uppgifter som lämnats från SBE och efter samtal med kommunens receptionspersonal ändrar inte det faktum att klockslaget 15.06 antecknats för anbudets ingivande. Det ska påpekas att 15.06 är en mycket exakt tidsangivelse. Det kan därför konstateras att anbudet från SBE inte har inkommit i rätt tid. Stadens bedömning beror antagligen på att staden i detta fall velat anta det för sent inkomna anbudet

från SBE som var lägre än bolagets, och därför det mest ekonomiskt fördelaktiga för staden. Genom att beakta och pröva det för sent inkomna anbudet bryter staden mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU, principen om likabehandling och icke-diskriminering. Om staden följt gällande lagstiftning hade anbudet från bolaget varit det enda giltiga anbudet och rätteligen den anbudsgivare som skulle tilldelas det aktuella avropsavtalet.

Sundbybergs stad bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Frågan om vid vilket klockslag ett anbud ska anses ha kommit staden tillhanda regleras inte i LOU. Däremot finns bestämmelser för fastställande av ankomstdag i 10 § förvaltningslagen (1986:223). Andemeningen i den hjälpregel som återfinns i paragrafens andra stycke är enligt stadens mening att den enskilde ges en alternativ väg till personligt överlämnande. I förevarande fall har staden vid anbudsöppning noterat att en person på kommunens reception antecknat att "... anbudet från SBE Trädgårdsservice AB inkommit kl. 15.06. Den person som tog emot kuvertet med anbudet signerade inte det antecknade klockslaget. Vid samtal med ombudet Meeri Nurmi uppgav hon att en arbetsledare på SBE infunnit sig i receptionen med anbudet före kl. 15.00. Arbetsledaren fick vänta en stund eftersom personalen befann sig bakom disken. Han är säker på att anbudet lämnades före kl. 15.00. Vid samtal med kommunens receptionspersonal framgår att det inte kan uteslutas att kuvertet med anbud från SBE lämnats före kl. 15.00." Enligt stadens bedömning är uppgifterna från SBE trovärdiga och i analogi med vad som anges i ovan nämnd bestämmelse måste anbudet därför anses ha kommit in i rätt tid.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

1 kap. 9 § LOU har följande lydelse. 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 16 kap. 5 § LOU anges att 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 gjorts.

Enligt 10 § förvaltningslagen gäller följande. En handling anses komma in till en myndighet den dag då handlingen, eller en avi om en betald postförsändelse som innehåller handlingen, anländer till myndigheten eller kommer en behörig tjänsteman till handa. Underrättas en myndighet särskilt om att ett telegram till myndigheten finns hos ett företag som driver televerksamhet, anses telegrammet komma in redan när underrättelsen når en behörig tjänsteman.

Kan det antas att handlingen eller en avi om denna en viss dag har lämnats i myndighetens lokal eller avskilts för myndigheten på en postanstalt, anses den ha kommit in den dagen, om den kommer en behörig tjänsteman till handa närmast följande arbetsdag.

Ett telegram eller annat meddelande som inte är underskrivet skall bekräftas av avsändaren genom en egenhändigt undertecknad handling, om myndigheten begär det.

Förvaltningsrättens bedömning

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap. 9 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet och förutsebart sätt. Detta innebär bl.a. att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget. Alla krav som myndigheten uppställer måste vara förenliga med de unionsrättsliga principerna. Ett anbud som inte uppfyller samtliga skall-krav får inte antas, eftersom detta skulle strida mot principen om likabehandling av anbudsgivare, jfr. t.ex. mål C-243/89, kommissionen mot Danmark. Det är den som ansöker om en åtgärd som har bevisbördan för att upphandlingen inte har genomförts i enlighet med LOU, se RÅ 2007 ref. 28.

Av förfrågningsunderlagets punkt AFB.32 framgår att anbud ska vara Sundbybergs stad tillhanda senast 2012-09-24 kl.15.00 samt att anbud via telefax eller e-post inte accepteras.

I tilldelningsbeslutet uppges att det vid anbudsöppningen noterats att en person på kommunens reception antecknat att anbudet från SBE inkommit kl. 15.06. Den person som tog emot kuvertet med anbudet signerade inte det antecknade klockslaget. Vid samtal med ombudet Meeri Nurmi uppgav hon att en arbetsledare på SBE infunnit sig i receptionen med anbudet före kl. 15.00. Arbetsledaren fick vänta en stund eftersom personalen befann sig bakom disken. Han säker på att anbudet lämnades före kl. 15.00. Vid samtal med kommunens receptionspersonal framgår att det inte kan uteslutas att kuvertet med anbud från SBE lämnats före kl. 15.00.

Frågan i målet är om SBE lämnat in sitt anbud före kl. 15.00 den 24 september 2012. Att godta ett för sent inkommet anbud är inte förenligt med principen om likabehandling i 1 kap. 9 § LOU. Det finns däremot ingen specialreglering i LOU angående bedömning av när ett anbud ska anses vara inlämnat. Frågan regleras därför av nationell rätt, jfr RÅ 2009 ref. 69. I 10 § förvaltningslagen ges endast ledning för bedömningar av vilken dag en handling ska anses inlämnad till en myndighet.

Av utredningen framgår att personal i stadens reception antecknat att SBE:s anbud inkom först kl. 15.06 den aktuella dagen. Staden har här efter kommit fram till att det inte kan uteslutas att anbudet ändå inkommit i tid. Den tidsuppgift som antecknats av receptionen i samband med att SBE:s anbud lämnades in måste dock ges ett sådant bevisvärde att det inte kan anses klarlagt att anbudet inkommit i tid. Upphandlingen har således inte genomförts i enlighet med LOU. Anbudet från SBE har ändå antagits vilket medfört att bolaget lidit skada. Överklagandet ska därför bifallas och

upphandlingen får inte avslutas förrän rättelse skett på så sätt att anbudet från SBE inte beaktas i anbudsutvärderingen.

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



Kaisa Söderberg

Rådman

Föredragande har varit Cecilia Östergren.



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 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 3109/1A LOU