

LÄNSRÄTTEN I
STOCKHOLMS LÄN
Allmänna avdelningen

DOM
2009-12-22
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
24673-09
Enhet 14

SÖKANDE

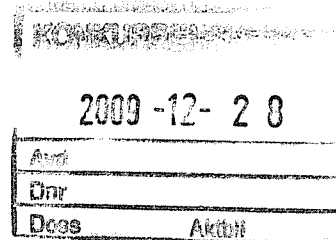
Aleris Målet AB, 556383-3945
Sjöängsvägen 21
192 72 Sollentuna

MOTPART

Nacka kommun
131 81 Nacka

SAKEN

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

**DOMSLUT**

Länsrätten avslår ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 483940

| | | | | |
|-------------------|---------------------|-------------------------------------|----------------|--------------------------------|
| Postadress | Besöksadress | Telefon | Telefax | Expeditionstid |
| 115 76 Stockholm | Tegeluddsvägen 1 | 08-561 680 00 | 08-561 680 01 | måndag – fredag 09:00-15:00 |
| | | E-post: lansrattenistockholm@dom.se | | |

BAKGRUND

Nacka kommuns upphandlingsgrupp genomför, på uppdrag av Nacka, Salem, Värmdö och Tyresö kommuner (kommunerna), en gemensam för-
enkla upphandling av olika former av heldygnsvård för barn och ungdomar samt deras familjer, diarienummer SÄN 2009/17. Enligt vad som upp-
ges i förfrågningsunderlaget är varje kommun en självständig upphandlan-
de myndighet. Enligt tilldelningsbeslut den 18 november 2009 har kom-
munerna funnit att Aleris Målet AB:s anbud inte är kvalificerat att gå vida-
re i upphandlingen eftersom anbudsgivaren inkom för sent med anbudet.

Länsrätten har, efter ansökan från en annan leverantör, den 27 november
2009 beslutat att den nu aktuella upphandlingen med diarienummer SÄN
2009/17 tills vidare inte får avslutas (länsrättens mål nr 24429-09).

YRKANDEN M.M.

Aleris Målet AB (bolaget) yrkar, som det får uppfattas, att bolagets anbud
ska anses ha inkommit i tid och att utvärderingen av anbuden därmed ska
göras om. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande.

I förfrågningsunderlaget angavs att anbudet skulle vara Nacka kommun
tillhanda den 24 april 2009. Det angavs endast en boxadress, men p.g.a.
tidsbrist valde bolaget att lämna anbudet via bud. Budet lämnade anbudet,
märkt på tillbörligt sätt, i receptionen hos Nacka kommuns socialtjänst
fredagen den 24 april 2009. Budet mottogs och kvitterades av en anställd
och ska därigenom anses som inkommet i rätt tid. Att sedan Nacka kom-
mun har brustit i sina åligganden att registrera en inkommen handling,
märkt med upphandling och diarienummer, ska inte ligga bolaget till last.

Nacka kommun bestrider bifall till begäran om överprövning och anför
i huvudsak följande. Anbudet inkomststämplades den 28 april 2009.

Anbudet skickades via internposten till Nacka kommuns stadshus. Den 23

november 2009 skickade bolaget per e-post till kommunen ett inskannat kvitto på transport till Nacka kommuns socialtjänst på Ektorpsvägen 6. Av kvittot framgår att något är inlämnat kl. 14.36 fredagen den 24 april. På fredagarna stängs socialtjänstens reception på Ektorpsvägen 6 ca kl. 14.00 och personalen slutar kl. 14.15. Kvittot är påskrivet av någon med namnet Beatrice Rosenström. I receptionen arbetar en person med detta namn. Hon kontaktades för att få en bekräftelse på om hon hade mottagit anbudet den 24 april. Hennes svar har bifogats till kommunens yttrande. I inbjudan till anbudsgivning angavs förutom en postadress även en besöksadress samt telefonnummer som anbudsgivaren kunde kontakta för vidare information. Den besöksadressen går till Nacka kommuns stadshus som på fredagar är öppet till kl. 16.30. Det finns även ett postfack utanför huvudingången där man kan lämna sin post.

Bolaget genmäler i huvudsak följande. Det faktum att bolagets anbud har anlänt med internpost till Nacka kommuns kommunhus styrker att anbudet har inkommit till kommunen i rätt tid. I brevfoten till anbudsinbjudan finns förvisso en besöksadress till ”Enheten för Planering och Utveckling”, men ingenstans anges att detta är den besöksadress som ska användas för inlämnande av anbud avseende socialtjänstens verksamhet. Den reception som bolaget använt sig av har samma postadress, 131 81 Nacka, som anbudet skulle skickas till. Det framgår således inte tillräckligt tydligt var anbudet fysiskt skulle lämnas. Eftersom det inte fanns något klockslag angivet för sista inlämning den 24 april 2009 torde anbudsgivare kunna lämna anbud även sent under fredagskvällen i det brevinkast på Granitvägen som kommunen beskriver i sitt svar till länsrätten. Dessa anbud skulle då inte heller ha blivit inkomststämplade förrän på måndagsmorgonen, vilket även bolagets anbud skulle ha blivit om det inte hamnat på villovägar i Nacka kommuns internpost.

DOMSKÄL

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.

Av 16 kap. 1 § LOU framgår bl.a. att en leverantör som anser sig ha lidit eller kan komma att lida skada enligt 2 § får i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärder enligt nämnda paragraf.

Av 16 kap. 2 § LOU framgår följande. 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Utredningen i målet

I förfrågningsunderlaget punkt 2, "Upphandlingsföreskrifter", anges följande under punkten 2.5, "Inlämning av anbud":

Anbudet skall vara Nacka kommun tillhanda senast den 24 april 2009.
Anbudet, i förslutet innerkuvert, märkt med SÄN 2009/17 skall skickas till:
Nacka kommun
SÄN 2009/17
Box 856
131 24 Nacka

Under punkten 2.4 i förfrågningsunderlaget, "Förtydliganden", anges följande.

Frågor om upphandlingen och uppdragets innehåll skall ställas via e-post till: Socialtjänsten, Planering och utvecklingsenhet, Nacka kommun (...).
Frågor besvaras skriftligt och läggs ut i E-avrop.

Nacka kommun har till sitt yttrande i målet bifogat kopia av en handling, adresserad till Nacka kommun, Ektorpsvägen 6, SÄN 2009/17, 131 24 Nacka, som stämplats med "Nacka kommun Socialtjänsten 2009-04-28".
Vidare har kommunen bifogat ett mottagningskvitto från ASA Transporter AB, daterat den 24 april 2009 och undertecknat med namnet Beatrice

Rosenström. Avsändare enligt kvittot är Målet i Sverige AB och mottagare är Nacka kommun, Socialtjänsten, Receptionen, Ektorpsvägen 6, 131 45 Nacka.

Länsrättens bedömning

Prövningen i länsrätten utgör en kontroll av om det på grundval av vad sökanden har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 2 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs också att sökanden kan visa att han lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten agerat i strid mot LOU.

En av de grundläggande principerna för upphandling är transparens. Principen innebär bl.a. att förfrågningsunderlag ska utformas så tydligt att leverantörerna vet vad den upphandlande myndigheten efterfrågar. Vissa förutsättningar för en viss upphandling kan vara så viktiga att myndigheten ställer dessa krav med tillägget skall. I dessa fall kan myndigheten vid utvärderingen av anbuderna inte bortse från dessa uppställda s.k. skall-krav. Om den upphandlande myndigheten skulle bortse från att en anbudsgivare inte uppfyller ett eller flera skall-krav och ändå utvärderar dennes anbud, skulle detta bryta mot en annan grundläggande princip för upphandling, nämligen likabehandlingsprincipen. Principerna om likabehandling och icke-diskriminering förutsätter att anbudsgivare behandlas lika i alla skeden av anbuds-förfarandet.

Av utredningen i målet framgår att bolagets anbud inte har lämnats till den adress som angetts i skall-kravet i förfrågningsunderlaget. Anbudet har istället ostridigt lämnats till socialtjänstens reception på Ektorpsvägen 6 i Nacka, vilket har medfört att anbudet inte kommit Planerings- och utvecklingsenheten tillhanda före anbudstidens utgång. Länsrätten finner därför

att Nacka kommun har haft fog för sitt beslut att inte ta upp anbudet från Aleris Målet AB till utvärdering.

Skäl för ingripande enligt LOU på den av bolaget angivna grunden saknas således. Bolagets ansökan ska därmed avslås.

Upplysningsvis meddelas att länsrätten i dom denna dag, efter ansökan från en annan leverantör, beslutat att den nu aktuella upphandlingen med diarienummer SÄN 2009/17 ska göras om i den del som avser kategori 1, Jourhemsplaceringar (länsrättens mål nr 24429-09).

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



Annika Falkenborn

rådman

Föredragande har varit Erica Nyström.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga länsrättens beslut skall skriva till Kammarrätten i Stockholm.

Skrivelsen skall dock skickas eller lämnas till länsrätten.

Överklagandet skall ha kommit in till länsrätten 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 skall 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 länsrätten kommit eller det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står länsrättens 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 skall innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom skall adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nå 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 länsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av länsrättens 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 skall vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till länsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud skall denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.