



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2011-02-24
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
7918-10 E

SÖKANDE
Inero AB, 556765-3117
Ekornahult
562 91 Månsarp

MOTPART
Myndigheten för samhällsskydd och beredskap
651 81 Karlstad

SAKEN
Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU;

KONKURRENSVERKET	
2011 -02- 2 5	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 27595

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 568 651 12 Karlstad	Rådhuset, Stora torget	054-14 85 00 E-post: forvaltningsratten@dom.se www.forvaltningsratten@domstol.se	054-14 85 30	måndag – fredag 08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Myndigheten för samhällsskydd och beredskap (MSB) inledde i februari 2010 en upphandling avseende "Barriär mot översvämning, SB 13619". Den 12 maj fattades ett tilldelningsbeslut, varvid Geodesign AB antogs som leverantör. Beslutet överprövades, och den 14 september förordnade förvaltningsrätten att upphandlingen fick avslutas först sedan rättelse vidtagits innebärande att Geodesign AB inte tilläts delta i utvärderingen. Angiven rättelse vidtogs, och den 29 november meddelade MSB ett nytt tilldelningsbeslut.

Inero AB (Inero) ansöker den 8 december 2010 om överprövning av MSB:s tilldelningsbeslut den 29 november i upphandling av "Översvämningsskydd" (dnr SB13619).

MSB har den 16 december beslutat att avbryta upphandlingen. Som skäl anförs i huvudsak att kravet i punkten 4.2.14 i förfrågningsunderlaget inte tillämpats på ett korrekt och likvärdigt sätt i upphandlingen. De felaktigheter som förekommit i upphandlingen strider därigenom mot de grundläggande kraven i LOU.

Inero begär den 23 december 2010 överprövning av MSB:s beslut den 16 december avbrytande av upphandlingen "Översvämningsskydd" (dnr SB13619). Inero anför bl.a. följande. – Det är inte förenligt och trovärdigt att avbryta en upphandling där det gjorts en felbedömning trots att Svensk Vattenbarriär inte uppfyller kravet i punkten 4.2.14. MSB har avbrutit upphandlingen för att ge fördel till Svensk Vattenbarriär som nu kan delta i en ny upphandling. Det finns fortfarande en leverantör kvar som uppfyller ställda minimikrav i upphandlingen.

MSB yrkar att Ineros ansökan avslås och anför följande.

En upphandlande myndighet har rätt att avbryta en upphandling fram till dess att ett upphandlingskontrakt föreligger, under förutsättning att myndigheten har sakliga skäl för beslutet och iakttar grundläggande unionsrättsliga regler inom offentlig upphandling.

I den nu aktuella upphandlingen har MSB i efterhand blivit varse att myndigheten gjort en felaktig och gentemot andra anbudsgivare orättvis bedömning av ett av de två kvarstående anbuden. Felaktigheten har lett till att Svensk Vattenbarriär har deltagit i utvärderingen trots att anbudet inte uppfyllde ett krav i kvalificeringsfasen.

MSB:s felaktiga förfaringssätt strider mot de grundläggande regler som gäller enligt LOU och en följd av att MSB upptäckt detta blir att endast ett anbud skulle komma att återstå i utvärderingen. Anbudet från Inero. MSB anser att upphandlingen därigenom har hamnat i sådant läge att det har uppstått en situation av bristande konkurrens. Ett sakligt godtagbart skäl har i praxis ansetts vara att endast ett anbud återstår att utvärdera och att bristand konkurrens därför föreligger.

Inero tillägger följande. - Det har inte varit bristande konkurrens i upphandlingen då sju leverantörer lämnat in anbud. Det återstår bara en leverantör som klarar skallkraven och då borde den leverantören bli leverantör till MSB.

DOMSKÄL

Förvaltningsrätten tillämpar LOU i dess lydelse före den 15 juli 2010 eftersom upphandlingen inleddes före den tidpunkten.

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag, och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten enligt 16 kap. 2 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.


Enligt ovan nämnda bestämmelse i 1 kap. 9 § LOU ska den upphandlande myndigheten behandla leverantörer på ett likvärdigt och ickediskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Förvaltningsrättens bedömning

Av utredningen i målet framgår att MSB den 16 december 2010 har fattat beslut om att upphandlingen "Översvämningsskydd" (dnr SB13619) skulle avbrytas. Förvaltningsrätten har därför att pröva om beslutet att avbryta förfarandet var korrekt. MSB har som skäl för sitt beslut att avbryta upphandlingsförfarandet bl.a. anfört att det har uppstått en situation av bristande konkurrens och att sakligt godtagbart skäl har ansetts vara att endast ett anbud återstår att utvärdera.

En förutsättning för ett beslut om att avbryta en upphandling är att den upphandlande myndigheten följer de grundläggande reglerna i fördraget i allmänhet och principen om förbud mot diskriminering i synnerhet. Vad gäller den omständighet att endast en lämplig anbudsgivare återstår får som regel anses godtagbart (RÅ 2008 ref. 35). Vad Inero anfört mot beslutet att avbryta upphandlingen kan inte föranleda att ifrågavarande beslut ska upphävas eller på annat sätt ändras. Ineros ansökan ska därför avslås.

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



Bo Forsberg

Målet har föredragits av förvaltningsrättsjuristen Josephine Wilson



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 3109/1B LOU