



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ**
Avdelning 1
Lena Palmér

DOM
2011 -05- 2 5
Meddelad i
Malmö

Mål nr
3573-11E

SÖKANDE

Lotus Maskin & Transport AB, 556539-5406
Box 2011
144 02 Rönninge

MOTPART

Simrishamns kommun
272 80 Simrishamn

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Lotus Maskin & Transport AB:s begäran om ingripande enligt LOU.

KONKURRENSVERKET	
2011 -05- 2 7	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

Dok.Id 63335

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00

E-post: forvaltningsrattentalmo@dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Simrishamns kommun genomför upphandling benämnd "Rivning av Jonebergsskolan i Simrishamn". Upphandlingen genomförs enligt reglerna om förenklat förfarande i LOU. I tilldelningsbeslut den 22 mars 2011 tilldelades Lotus Maskin & Transport AB uppdraget. Tilldelningsbeslutet återkallades den 29 mars 2011 pga. att fel i hanteringen av anbudet hade upptäckts. Nytt tilldelningsbeslut har fattats den 31 mars 2011, i vilket Trellegräv AB har tilldelats uppdraget.

Lotus Maskin & Transport AB begär överprövning av upphandlingen. Till grund för talan anförs bl.a. följande. Bolaget anser att det första tilldelningsbeslutet ska gälla. I förfrågningsunderlaget anges att anbudet ska vara beställaren till handa den 10 mars 2011. Det nya anbudet öppnades den 28 mars 2011, alltså 18 dagar efter det att anbudet skulle vara beställaren till handa. Det ifrågasätts att man kan ha en kompletterande anbudsöppning när priset har blivit offentligt.

Simrishamns kommun bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Tilldelningsbeslut skickades ut den 22 mars 2011. Enligt tilldelningsbeslutet beräknades kontrakt kunna skrivas den 4 april 2011. Den 25 mars upptäcktes ytterligare två anbud som hamnat bland anbud tillhörande en annan upphandling. Båda var ankomststämplade på förvaltningen den 14 mars 2011. En kompletterande anbudsöppning gjordes den 28 mars 2011. Av det ena anbudets poststämpel framgår att det inte var avskilt för Simrishamns kommuns räkning den 10 mars 2011, varför detta anbud förkastats. Det andra anbudet var skickat med REK, poststämplat den 9 mars 2011. Det har aviserats och funnits tillgängligt för beställaren att hämta den 10 mars 2011 på utlämningsstället. Kommunen fann därför att anbudet, avlämnat av Trellegräv AB, kommit in i rätt tid även om det inte fysiskt funnits tillgängligt vid den ursprungliga anbudsöppningen. Tilldelningsbeslut kan omprövas och rättas om grund för

rättelse eller omprövning föreligger, t.ex. om den upphandlande myndigheten begått fel i samband med anbudsutvärderingen. Rättelsen har inte gjorts i syfte att kringgå LOU:s regler och därmed gynna eller missgynna viss leverantör. Trellegräv AB har vid utvärdering konstaterats uppfylla alla krav och ha lägst pris. Nytt tilldelningsbeslut skickades ut den 31 mars 2011. Den kompletterande anbudsöppningen påverkades inte av att den ursprungliga anbudsutvärderingen och tilldelningsbeslutet redan skickats ut. Det framgår av poststämpel och postens/Preems redovisning över försändelsen att anbudet lämnades in på posten den 9 mars 2011, vilket innebär att Trellegräv AB aldrig kunnat få nytta av att anbudssumman redovisats i utvärderingen som bifogats det ursprungliga tilldelningsbeslutet. Alltså kan Trellegräv AB inte ha haft tillgång till det offentliggjorda priset innan man lämnade in sitt anbud och har därmed inte särbehandlats eller gynnats gentemot Lotus Maskin & Transport AB.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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 och 5 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts. Därvid gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Förvaltningsrättens bedömning

Lotus Maskin & Transport AB gör gällande att Simrishamns kommun brutit mot LOU genom att ompröva sitt tilldelningsbeslut samt att genomföra en kompletterande anbudsöppning efter det att anbudstiden gått ut och anbudssummorna offentliggjorts.

Av praxis från kammarrätterna följer att en upphandlande myndighet på eget initiativ kan rätta eller ompröva sitt tidigare ställningstagande och meddela ett nytt tilldelningsbeslut så länge som något kontrakt inte har slutits. En rättelse eller en omprövning får dock inte ske i syfte att kringgå bestämmelserna i upphandlingsdirektiven, LOU eller på sådant sätt att de grundläggande unionsrättsliga principerna träds för när.

Förvaltningsrätten finner att det som Lotus Maskin & Transport AB anfört inte visar att Simrishamns kommun i det aktuella upphandlingsförfarandet har brutit mot bestämmelserna i LOU eller de principer som bär upp lagen på ett sådant sätt att bolaget har lidit eller riskerat att lida skada. Grund för ingripande mot upphandlingen föreligger därmed inte. Lotus Maskin & Transport AB:s ansökan ska således avslås.

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



Ola Brändström



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