


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

Föredraganden:
Susanne Philipsson

DOM
2011-12-22
Meddelad i
Växjö

Mål nr
4083-11, 4084-11, 4085-11,
4086-11, 4088-11, 4089-11,
4123-11

SÖKANDE

Säljarna i Christianstad AB, 556531-4225
Svetsarvägen 1, 291 36 Kristianstad

Ombud: Advokat Peter Olofsson
Box 24, 291 21 Kristianstad

MOTPART

1. Bromölla kommun
2. Karlshamns kommun, 212000-0845
3. Olofströms kommun, 212000-0811
4. Ronneby kommun, 212000-0837
5. Sölvesborg Bromölla Kommunalförbund, 222000-1222
6. Sölvesborgs kommun, 210000-0852
7. Sölvesborgshem AB, 556349-9267

Ombud för 1-7:
Sölvesborgs kommun
Yrkeskläder Kommunledningsförvaltningen, 294 80 Sölvesborg

SAKEN

Begäran om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling; LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Säljarna i Christianstad AB:s ansökan om överprövning.

KONKURRENSVERKET	
2011-12-23	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

YRKANDEN M.M.

Bromölla kommun, Karlshamns kommun, Olofströms kommun, Ronneby kommun, Sölvesborg Bromölla Kommunalförbund, Sölvesborgs kommun och Sölvesborgshem AB (De upphandlande myndigheterna) har genomfört en upphandling av arbetskläder. Av handlingarna i målet framgår att Säljarna i Christianstad AB, som var anbud nr 13, inte gick vidare till steg 3 i utvärderingen med anledning av skall-kravet i förfrågningsunderlagets punkt 6.4 – anbudspriserna skall vara fasta de första 12 månaderna dvs 2013-01-31, då Säljarna i Christianstad AB i anbudsformuläret angav 2012.

Säljarna i Christianstad AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten beslutar att upphandlingen inte får avslutas förrän ny anbudsprövning och utvärdering gjorts, varvid Säljarna i Christianstad AB:s anbud ska innefattas i prövningen och utvärderingen. I andra hand yrkas att förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför bland annat följande. När det gäller frågan om anbudsprisernas giltighetstid är förfrågningsunderlaget både missvisande och dubbeltydigt och står därmed i strid med upphandlingslagen. Det framgår förvisso av punkt 6.4 att det av anbudet skall framgå hur länge angivna anbudspriser är fasta och att de första 12 månaderna skall vara fasta. Den tänkta avtalstiden anges emellertid inte i denna punkt utan i punkt 6.1. Här framgår att avtalstiden avses börjar löpa den 1 februari 2012. Följaktligen har kommunens tydliga avsikt varit att kalenderår inte ska användas i någon form i upphandlingen eller kommande avtal. Trots denna synnerligen viktiga förutsättning beträffande avtalstiden anges i punkt 6.3 att ”Priser enligt gällande offentligt tillgänglig prislista för år 20XX”. Vidare har kommunen i det stipulerade anbudsformuläret uppmanat anbudsgivarna att ange ”Prislista Gäller tom. (201X)”. Säljarna i Christianstad AB har i sitt anbud i den ifrågavarande kolumnen skrivit 2012. Det står förvisso inte i överensstäm-

melse med punkt 6.4 men det överensstämmer med skrivnanvisningen i formuläret (201X). Utgångspunkten har för Säljarna i Christianstad AB varit att de prislistor från leverantörer som bolaget utgår från och hänvisar till normalt har kalenderår som beteckning. Säljarna i Christianstad AB:s egen uppfattning är att man tydligt har markerat att man accepterar att anbudspriserna är fasta under första avtalsåret genom att man svarat ja på de båda frågorna på mitten av sid 2 i anbudsformuläret om att man dels godkänner samtliga skall-krav dels godkänner de kommersiella villkoren.

De upphandlande myndigheterna bestrider ansökan och anför bland annat följande. I förfrågningsunderlaget punkt 6.4 står följande. ”Av anbudet skall framgå hur länge angivna anbudspriser är fasta, dock skall de första 12 månaderna vara fasta”. I anbudsformuläret finns en rad för varje kategori där man ska ange vilken grupp det gäller 1, 2 eller 3, Katalog (märke), Rabattsats i % samt att prislistan gäller till och med. Avtalsstart är 2012-02-01 och enligt punkt 6.4 skall anbudsprislistorna vara giltiga minst 12 månader från avtalsstart, det vill säga minst till och med 2013-01-31. Eftersom det är ett skall-krav att ange giltighetstiden för prislistorna och att det i anbudsmallen finns en rad att ange detta på anser de upphandlande myndigheterna att detta måste anses som tydligt formulerat. Det gäller att noga läsa förfrågningsunderlaget och svara på de frågor som ställs. Det räcker inte att kryssa i att man godkänner samtliga skall-krav. Anledningen till att det ska anges hur länge prislistorna är giltiga är att det kan finnas någon anbudsgivare som ger längre tid än 12 månader. Säljarna i Christianstad AB skriver i sitt yrkande att de har helt klart för sig att enligt punkt 6.4 skall det framgå i anbudet hur länge offererade prislistor är giltiga och att de första 12 månaderna skall vara fast. De har också observerat att avtalet startar 2012-02-01, vilket är rimligt eftersom Sölvesborgs kommun m.fl. har giltigt avtal med Säljarna i Christianstad AB till och med 2012-01-31 avseende arbetskläder. Säljarna i Christianstad AB:s uppfattning att förfrågningsunderlaget är missvisande eller otydligt framstår då som desto

mer oklart. Säljarna i Christianstad AB:s uppfattning att kalenderår skulle vara den gängse utgångspunkten i anbudssammanhang torde inte vara en etablerad princip.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Då Bromölla kommun faller inom Förvaltningsrättens i Malmö domkrets har målet i denna del överlämnats till Förvaltningsrätten i Växjö i enlighet med 14 § lagen om allmänna förvaltningsdomstolar.

Förvaltningsrätten i Växjö har idag även meddelat dom i mål mellan Hejco Yrkeskläder och Bromölla kommun, Karlshamns kommun, Olofströms kommun, Ronneby kommun, Sölvesborg Bromölla Kommunalförbund, Sölvesborgs kommun och Sölvesborgshem AB (mål nr 4157-11, 4159-11, 4160-11, 4161-11, 4162-11, 4164-11, 4165-11) samt i mål mellan AB Fanhultsvätten och Bromölla kommun, Karlshamns kommun, Olofströms kommun, Ronneby kommun, Sölvesborg Bromölla Kommunalförbund, Sölvesborgs kommun och Sölvesborgshem AB (mål nr 4053-11, 4055-11, 4056-11, 4057-11, 4058-11, 4059-11, 4065-11) rörande samma upphandling.

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.

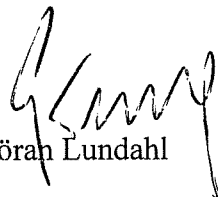
Av 16 kap. 5 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Av förfrågningsunderlaget framgår att avtalets giltighetstid är 2012-02-01 – 2015-01-31 (punkt 6.1). Det framgår vidare att det av anbudet ska framgå hur länge angivna anbudspriser är fasta, dock ska de första 12 månaderna vara fasta (punkt 6.4). Av anbudsformuläret framgår att leverantören ska ange datum som prislistan gäller till och med.

Av handlingarna i målet framgår att Säljarna i Christianstad AB, som är anbud nr 13, i sitt anbud har angett att prislistorna är giltiga till och med 2012. Då det av förfrågningsunderlaget går att utläsa att avtalsstart är 2012-02-01 och att anbudspriserna de första 12 månaderna ska vara fasta får förvaltningsrätten konstatera att vad Säljarna i Christianstad AB har angett i sitt anbud, att deras prislistor är giltiga till och med 2012, inte kan anses uppfylla förfrågningsunderlagets skall-krav.

Kravet i sig är okomplicerat och det kräver inte heller någon egentlig tolkning. Enligt förvaltningsrättens mening kan det inte anses föreligga sådana otydligheter i förfrågningsunderlaget och anbudsformuläret att upphandlingen bör göras om. Den omständigheten att flera anbudsgivare har gjort samma eller liknande misstag kan inte i sig innebära att kravet är otydligt. Det kan inte heller anses oproportionellt att ställa upp ett krav på fast pris på det sätt som skett. Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att vad Säljarna i Christianstad AB anfört och åberopat i målet inte medför att de upphandlande myndigheterna kan anses ha brutit mot 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i nämnda lag. Ansökan ska därför avslås.

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


Göran Lundahl



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 var till 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