



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
Föredraganden
Elisabet Heimer

DOM
2017-06-12
Meddelad i Falun

Mål nr
2015-17

1

SÖKANDE

Firma SAM Scandinavia Automotive Molds [REDACTED]
Box 48
930 55 Jörn

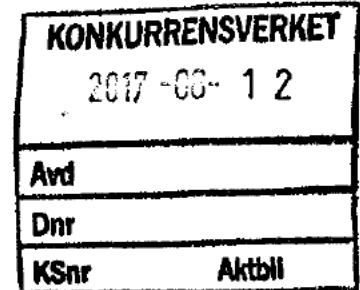
MOTPART

Lerums kommun

Ombud: Maria Egerlund Fletcher och Lena Jerndal
Lerums kommun
443 80 Lerum

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar SAM Scandinavia Automotive Molds ansökan om att avtalet som tecknades den 10 maj 2016 ska förklaras ogiltigt, att avbrytandebeslutet avseende upphandlingen med dnr KS 16.1111 ska överprövas, att upphandlingen med dnr KS 16.1111 ska öppnas upp samt att upphandlingen med dnr KS 16.1111/2 ska göras om och stoppas eller avbrytas.

Förvaltningsrätten avslår SAM Scandinavia Automotive Molds ansökan om att avtalet daterat den 13 april 2017 ska förklaras ogiltigt.

Dok.Id 195111

Postadress Box 45 S-791 21 Falun	Besöksadress Kullen 4	Telefon 023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	Telefax 023-383 00 80	Expeditionstid måndag–fredag 08:00-12:00 13:00-16:00
---	---------------------------------	--	---------------------------------	--

BAKGRUND

Lerums kommun upphandlade hyra av förskolebuss och avtal tecknades den 10 maj 2016.

Lerums kommun upphandlade av hyra av förskolebuss (dnr KS 16.1111), men upphandlingen avbröts den 7 februari 2017. Lerums kommun annonserade därefter upphandlingen på nytt (dnr KS 16.1111/2), tilldelningsbeslut fattades den 12 april 2017 och avtal tecknades den 13 april 2017.

YRKANDE M.M.

SAM Scandinavia Automotive Molds (SAM) ansöker om överprövning och yrkar följande.

- Avtalet tecknat den 10 maj 2016 ska förklaras ogiltigt.
- Avtalet tecknat den 13 april 2017 ska förklaras ogiltigt.
- Beslutet att avbryta upphandlingen med dnr KS 16.1111 ska överprövas.
- Upphandlingen med dnr KS 16.1111 ska öppnas upp och får inte avslutas innan rättelse vidtagits på så sätt att utvärdering av inkomna anbud genomförs.
- Upphandlingen med dnr KS 16.1111/2 ska göras om.
- Upphandlingen med dnr KS 16.1111/2 ska stoppas eller avbrytas.

Som grund för yrkanden anges bl.a. följande. Avtalet som tecknades den 10 maj 2016 har tillkommit genom en otillåten direktupphandling. Avtalet som tecknades den 13 april 2017 är en otillåten direktupphandling då avtal sluts i strid med lagen om offentlig upphandling eftersom avtalet har undertecknats före meddelandet om tilldelningsbeslut. Upphandlingen med dnr KS 16.1111 ska öppnas upp eftersom inget i det upphandlingsunderlaget strider mot lagen om offentlig upphandling. Avseende upphandlingen med dnr KS 16.1111/2 har avtal tecknats före det att 10-dagarsfristen börjat löpa.

Lerums kommun yrkar att ansökan ska avvisas och anger som grund bl.a. följande. Den av kommunen avbrutna upphandlingen kan inte överprövas då överklagandetiden har passerat. Vidare tecknades avtal avseende upphandlingen med dnr KS 16.1111/2 den 13 april 2017 varför talan om överprövning inte kan prövas. Eftersom endast ett anbud inkom skickades inget tilldelningsmeddelande, varför någon avtalsfrist inte utlöstes (jfr Kammarrätten i Göteborgs dom deb 2 mars 2017 i mål nr 974-17).

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Det första avtalet

Enligt 16 kap. 17 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) ska en ansökan om överprövning av ett avtals giltighet ha kommit in till förvaltningsrätten inom sex månader från det att avtalet slöts.

Av de handlingar som har inkommit till förvaltningsrätten framgår att Lerums kommun har tecknat avtal den 10 maj 2016. SAM:s ansökan inkom till förvaltningsrätten den 3 maj 2017 och har således inkommit mer än sex månader efter det att avtalet slöts. Förvaltningsrätten avvisar därför ansökan om överprövning.

Det andra avtalet

SAM har anfört bl.a. att Lerums kommun inte kan tillämpa Kammarrätten i Göteborgs dom i mål nr 974-17 eftersom kommunen genom elektroniskt medel har kommunicerat ett tilldelningsbeslut den 8 maj 2017. SAM har vidare fört fram att domen inte hindrar att en upphandlande myndighet väljer att lämna ett meddelande om tilldelningsbeslut och det har kommunen gjort samt att avtalet som tecknades den 13 april 2017 är tecknat i strid med LOU.

Lerums kommun har anfört bl.a. följande. Kammarrätten i Göteborgs dom den 2 mars 2017 i mål nr 974-17 innebär att i de fall det bara finns en anbudsgivare är den upphandlande myndigheten inte skyldig att skicka tilldelningsmeddelande och inte heller skyldig att iaktta avtalsfrist. Avtal får alltså tecknas omgående efter att den upphandlande myndigheten har beslutat att tilldela den enda anbudsgivaren. Lerums kommun och den vinnande anbudsgivaren tecknade avtal den 13 april 2017. Lerums kommun har upprättat ett beslut om tilldelning, men det har inte kommunicerats utan är upprättat för internt bruk. Det beslutet har inte funktionen av ett meddelande om tilldelning som har skickats till anbudsgivare och vilket utlöser en automatisk avtalsspärr.

Enligt 20 kap. 13 § andra stycket lagen (2016:1145) om offentlig upphandling ska ett avtal förklaras ogiltigt, om det har slutits i strid med bestämmelserna om avtalsspärr i 1, 3 eller 8 §, ett interimistiskt beslut enligt 9 § eller tiodagarsfristen i 10 § eller om avtalet har slutits före en underrättelse om tilldelningsbeslut enligt 12 kap. 12 § första stycket eller 19 kap. 29 § första stycket. För ogiltighet i sådana fall krävs dessutom att någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i denna lag har överträtts och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrätten konstaterar att Lerums kommun inte skickade ut något meddelande om tilldelningsbeslut eftersom det bara inkom ett anbud och att någon avtalsspärr därmed inte utlöstes (jfr Kammarrätten i Göteborgs dom den 2 mars 2017 i mål nr 974-17). När Lerums kommun tecknade avtal den 13 april 2017 gjordes det inte i strid med avtalsspärren. Den omständigheten att kommunen därefter, d.v.s. den 8 maj 2017, har skickat ut ett meddelande om tilldelningsbeslut innebär inte att avtalet är tecknat i strid med avtalsspärren. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

Upphandlingen med dnr KS 16.1111

SAM har anfört bl.a. att även om ett avbrytandebeslut ska prövas inom en viss tid så kan det omöjligen ha gjorts då Lerums kommun har mörklagt den riktiga avsikten med beslutet. Vidare har SAM anfört att den riktiga avsikten är att tilldela den nuvarande leverantören kontrakt av samma tjänst som har utförts och att detta är ett extraordinärt fall.

Enligt 20 kap. 12 § lagen (2016:1145) om offentlig upphandling ska en ansökan om överprövning av ett beslut att avbryta en upphandling ha kommit in till förvaltningsrätten innan 10 dagar har gått från det att den upphandlande myndigheten med ett elektroniskt medel har skickat en underrättelse om beslutet.

Av handlingarna i målet framgår att upphandlingen avbröts den 7 februari 2017. Lerums kommun har anfört att någon ansökan om överprövning inte skedde inom överklagandetiden. Mot bakgrund av att ansökan om överprövning av avbrytandebeslut inte kom in till förvaltningsrätten inom den lagstadgade tiden finner förvaltningsrätten att yrkandet om att överpröva beslutet ska avvisas.

Avseende SAM:s yrkande att upphandlingen ska öppnas upp och rättelse vidtas konstaterar förvaltningsrätten att det inte föreligger någon möjlighet att besluta om det. Yrkandet ska därför avvisas.

Upphandlingen med dnr KS 16.1111/2

SAM har vidare anfört bl.a. att upphandlingsunderlaget är i strid med lika-behandlingsprincipen eftersom underlaget var så specifikt gällande referenskrav att bara ett företag i hela EU kunde lägga anbud och det företaget hade redan ett avtal med Lerums kommun. SAM har lyft fram att utfallet blev att endast ett företag lämnade anbud.

Lerums kommun har anfört att avtal avseende upphandlingen med dnr KS 16.1111/2 tecknades den 13 april 2017 varför talan om överprövning inte kan prövas.

Enligt 20 kap. 6 § andra stycket lagen (2016:1145) om offentlig upphandling får en upphandling inte överprövas efter det att avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör.

Av handlingarna i målet framgår att Lerums kommun tecknade avtal gällande upphandlingen med dnr KS 16.1111/2 den 13 april 2017. Det föreligger därmed inte någon möjlighet överpröva upphandlingen. SAM:s ansökan om att upphandlingen ska göras om samt stoppas eller avbrytas ska därför avvisas.

Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1C LOU).

Eva Karlsson Helghe
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress

där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt:

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.