



**KLAGANDE**

Storstockholms pedagogiska och sociala forum  
Vitvingevägen 23  
141 37 Stockholm

**MOTPART**

Botkyrka kommun  
147 85 Tumba

**ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten i Stockholms beslut den 28 juli 2011  
i mål nr 12085-11, se bilaga A

**SAKEN**

Avskrivning av mål enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling  
(LOU)

---

**KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE**

Kammarrätten avslår överklagandet.

---

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2011-11-02	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**YRKANDEN M.M.**

**Storstockholms pedagogiska och sociala forum** överklagar förvaltningsrättens avskrivningsbeslut och yrkar att målet ska prövas i sak samt anför bl.a. följande. Upphandlingen påbörjades när den annonserades den 14 februari 2011. I förarbetena till LOU anförs att en upphandling kan anses påbörjad antingen när upphandlingsförfarandet bestäms eller senast när en annons publiceras. Det faller sig naturligt att upphandlingen anses påbörjad när den offentliga sektorn första gången vänder sig till leverantörerna med ett önskemål att få köpa något, vilket skedde när annonsen publicerades. Det kan inte vara rimligt att ett upphandlingsförfarande ska anses påbörjat genom interna möten där kravspecifikationer och förfrågningsunderlag preliminärt diskuteras. Om denna ståndpunkt inte godtas väcker det frågan om det är rimligt att en upphandling kan anses påbörjad om den ligger vilande under åtta månader.

**Botkyrka kommun** bestrider bifall till överklagandet och anför bl.a. följande till stöd för sin talan. Det stämmer inte att de möten som föregick annonseringen endast varit förberedande. Det finns inga regler för hur lång tid en upphandling kan ta från det att den påbörjas till att den annonseras och avslutas. Ett nytt diarienummer för aktuell upphandling upprättades den 21 april 2010. Arbetsgruppen har därefter haft både uppstartsmöten och arbetsmöten med att arbeta med kravställande nivåer. Hur många möten som föregått annonsering är ovidkommande då beslut om upphandlingsförfarande och beslut att påbörja upphandlingen fattades vid ett tidigare datum då de äldre bestämmelserna gällde. Val av upphandlingsförfarande gjordes i samband med att kommunen räknade på volym och identifierade köpet som en B-tjänst.

Till stöd för sin talan ger Botkyrka kommun till kammarrätten in och åberopar bl.a. en tidsplan daterad den 27 april 2010 rubricerad ”Tidplan HVB missbruk från 21 år – förenklad upphandling,” dagordning till ett uppstartsmöte den 27 april 2010 samt mötesanteckningar från den 17 maj 2010 respektive den 25 maj 2010.

### SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Den fråga som kammarrätten har att ta ställning till i målet är om förvaltningsrätten haft fog för sitt beslut att avskriva målet från vidare handläggning. Avgörande för den frågan är vid vilken tidpunkt upphandlingen ska anses påbörjad och därmed vilken lagstiftning som är tillämplig.


Enligt ikraftträdande- och övergångsbestämmelserna till de från och med den 15 juli 2010 gällande ändringarna i bland annat 16 kap. LOU (SFS 2010:571) ska äldre bestämmelser gälla för upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet. I förarbetena till nämnda övergångsbestämmelse (prop. 2009/10:180 s. 310 och 374) uttalas att en upphandling får anses påbörjad när den upphandlande myndigheten eller enheten beslutat om vilket upphandlingsförfarande som ska tillämpas eller senast när myndigheten eller enheten genom annons eller på annat sätt beslutat att begära in anbud.

Botkyrka kommun har i kammarrätten utförligt redogjort för när och hur bolaget beslutat om förfarandesätt för upphandlingen, samt gett in handlingar som stöder denna redogörelse. Att upphandlingen påbörjats innan den 15 juli 2010, i den mening som avses i övergångsbestämmelserna, får därmed anses klarlagt. Mot den bakgrunden finner kammarrätten att förvaltningsrätten, på de av rätten angivna grunderna, har varit förhindrad

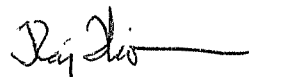
att pröva ansökan om överprövning. Förvaltningsrättens avskrivningsbeslut var således riktigt. Överklagandet ska därför avslås.


---

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga B (formulär 1).

  
Gerhard Gammer  
f.d. kammarrättsråd  
ordförande

  
Eva Hammar  
kammarrättsråd

  
Kaj Håkansson  
adjungerad ledamot  
referent

  
Annika Pallvik Fransson  
föredragande



**SÖKANDE**

Storstockholms pedagogiska och sociala forum  
Vitvingevägen 23  
141 37 Stockholm

**MOTPART**

Botkyrka kommun  
147 85 Tumba

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling - LOU;  
fråga om avskrivning

---

**BESLUT**

Förvaltningsrätten avskriver målet från vidare handläggning.

### BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

Botkyrka kommun har genomfört en upphandling av extern öppenvård avseende kvalificerade kontaktpersoner för vuxna missbrukare från 21 år. Upphandlingen inleddes den 21 april 2010 och tilldelningsbeslut meddelades den 1 juni 2011.

Storstockholms pedagogiska och sociala forum ansöker om överprövning enligt LOU.

Botkyrka kommun har härefter inkommit med upphandlingskontrakt.

### SKÄL FÖR BESLUTET

Den 15 juli 2010 infördes regler i LOU som medför att en avtalsspärr inträder när någon begär överprövning av en upphandling. Enligt övergångsbestämmelserna så ska dock de äldre bestämmelserna gälla för upphandlingar som påbörjats innan ikraftträdandet. I nu aktuellt mål innebär det att LOU i sin lydelse innan den 15 juli 2010 är tillämplig.

Av 16 kap. 1 § tredje stycket LOU i sin lydelse innan den 15 juli 2010 framgår följande. Vid tillämpning av annat förfarande än som avses i andra stycket (direktupphandling) får en ansökan inte prövas efter den tidpunkt då det finns ett kontrakt. Den får dock prövas till dess att tio dagar gått från det att

1. den upphandlande myndigheten lämnat underrättelse enligt 9 kap. 9 § till anbudssökandena eller anbudsgivarna, eller
2. rätten, om den fattat ett interimistiskt beslut, upphävt det beslutet.

Eftersom det har gått mer tio dagar från det att den upphandlande myndigheten den 1 juni 2011 lämnat underrättelse enligt 9 kap. 9 § LOU om tilldelningsbeslutet, något interimistiskt beslut om att inhibera upphandlingen inte har fattats och upphandlingskontrakt numera har slutits är förvaltningsrätten förhindrad att pröva bolagets ansökan om överprövning. Målet ska därför avskrivas.

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



Lena Forsmark  
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Erica Sandwing

## HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen *men ska skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten *inom tre veckor* från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen fordras att *prövningstillstånd* meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att talan prövas eller om det föreligger synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att grund för resning föreligger eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska undertecknas av klaganden eller dennes ombud och ges in i original samt innehålla följande uppgifter;

1. den klagandes namn, personnummer/organisationsnummer, 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 Högsta förvaltningsdomstolen
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen för detta
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.