



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 2

BESLUT
2018-08-31
Meddelat i Göteborg

Mål nr
7540-18

SÖKANDE

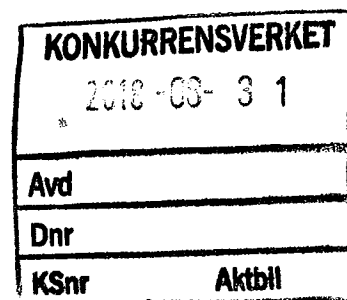
Dedicare AB, 556516-1501
Ringvägen 100 10 tr
118 60 Stockholm

MOTPART

Ale kommun
449 80 Alafors

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, förkortad LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten prövar inte Dedicare AB:s ansökan om överprövning av upphandlingen Bemanningstjänster inom Social sektor, dnr 2018.031.

Dok.Id 558428

Postadress
Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress
Sten Sturegatan 14

Telefon
031 - 732 70 00
E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Telefax
031 - 711 78 59

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Ale kommun (kommunen) har genomfört upphandlingen ”Bemanningsjänster inom Social sektor, dnr 2018.031”. Av tilldelningsbeslut meddelat den 8 maj 2018 framgår dels att Dedicare AB:s anbud diskvalificerats på grund av att bolaget inte bekräftat erfarenhet (3.1) och inte beskriver resurser (2.1), dels att avtalsspärren gällde till och med den 18 maj 2018.

I beslut den 18 maj 2018 avbröt kommunen upphandlingen. Socionomkraft AB ansökte om överprövning av beslutet. I dom den 13 juni 2018 i mål nr 6219-18 upphävde Förvaltningsrätten i Göteborg kommunens beslut att avbryta upphandlingen

Dedicare AB har nu, i en skrivelse som kom in till förvaltningsrätten den 27 juni 2018, ansökt om överprövning av upphandlingen.

YRKANDE M.M.

Dedicare AB (bolaget) yrkar i första hand rättelse på så sätt att en ny utvärdering ska göras och i andra hand att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför bl.a. följande. Kommunen har brutit mot principerna för offentlig upphandling i 4 kap. 1 § LOU genom att inte utvärdera bolagets anbud och att utvärdera anbud som inte uppfyller obligatoriska krav. Kommunen gick därefter ut med ett nytt tilldelningsbeslut daterat den 18 juni 2018. Efter telefonkontakt med upphandlingschefen i kommunen framgick att kommunen kommer att tilldela avtal till de leverantörer som antogs i det första tilldelningsbeslutet som meddelades den 8 maj 2018 och i övrigt stå fast vid det som angetts i det aktuella beslutet. Vid en korrekt prövning och utvärdering skulle bolagets anbud ha utvärderats och flera anbudsgivares anbud ha diskvalificerats. Bolaget har därmed lidit ekonomisk skada till följd av kommunens överträdelser.

Ale kommun anser att överklagandet ska avslås och anför följande. Ett nytt tilldelningsbeslut är inte fattat utan kommunen har enbart meddelat samtliga leverantörer som lämnat anbud att upphandlingen inte avbryts och att avtal kan tecknas under förutsättning att förvaltningsrättens dom den 13 juni 2018 inte är överklagad till kammarrätten.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS BESLUT

Tillämpliga bestämmelser

En ansökan om överprövning av en upphandling ska ha kommit in till förvaltningsrätten före utgången av en sådan avtalsspärr som anges i 1 § (20 kap. 11 § LOU).

Om en upphandlande myndighet är skyldig att skicka en underrättelse om tilldelningsbeslut och underrättelsen har skickats med ett elektroniskt medel, får den upphandlande myndigheten inte ingå avtal (avtalsspärr) förrän 10 dagar har gått från det att underrättelsen skickades. Om en upphandlande myndighet i underrättelsen har angett en längre avtalsspärr än den föreskrivna minimifristen, får avtal inte ingås förrän efter utgången av den angivna perioden (20 kap. 1 § första och tredje styckena).

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är i första hand att avgöra om skrivelsen den 18 juni 2018 är att betrakta som ett nytt tilldelningsbeslut med ny avtalsspärr, eller om tilldelningsbeslutet den 8 maj 2018 gäller.

Förvaltningsrätten anser att ett upphävande av ett avbrytandebeslut innebär att det beslut som meddelats före avbrytandebeslutet därmed åter aktualiseras, i förevarande fall tilldelningsbeslutet den 8 maj 2018. Ett sådant beslut kan ersättas av ett nytt tilldelningsbeslut.

Handlingen daterad den 18 juni 2018, som bolaget hänvisar till som ett nytt tilldelningsbeslut, har varken rubrik eller innehåll motsvarande ett tilldelningsbeslut. Handlingen får snarare betraktas som ett meddelande om hur kommunen avser gå vidare med anledning av att domstol upphävt avbrytandebeslutet. Hänvisningen till datumet den 28 juni 2018 kan inte anses innebära att kommunen genom handlingen har meddelat nytt tilldelningsbeslut.

Det i upphandlingen gällande tilldelningsbeslutet är således det som är daterat den 8 maj 2018. I underrättelsen om tilldelning har kommunen inte angett en längre avtalsspärr än den föreskrivna minimifristen. Avtalsspärren löpte därför ut den 18 maj 2018. Eftersom bolagets ansökan om överprövning inte lämnades in till domstolen senast vid den tidpunkten, utan först den 27 juni 2018, har ansökan kommit in för sent. Bolagets ansökan ska därför inte prövas.

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

Karin Hartmann

Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen M Georgsson.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.