



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2015-12-18
Meddelad i
Växjö

Mål nr
2858-15

SÖKANDE

LONIL AB, 556773-9528
Box 3105
350 43 Växjö

MOTPART

Växjöbostäder AB, 556935-3534
Box 241
351 05 Växjö

SAKEN

Lagen om offentlig upphandling (2007:1091); LOU- ogiltighetstalan

KONKURRENSVERKET	
2015 -12- 1 8	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Lonil AB:s ansökan om avtals ogiltighet.

Dok.Id 125723

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se
www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Växjöbostäder AB (Växjöbostäder) har genomfört en upphandling kallad "årsupphandling 2015 markarbeten". Upphandlingsformen var förenklat förfarande. Enligt tilldelningsbeslut den 11 december 2014 beslutades att teckna avtal med 1) Mark och Miljö i Ljungby AB, 2) Lonil AB (Lonil) samt 3) Skanska Sverige AB. Lonil ansökte om överprövning av angiven upphandling. Förvaltningsrätten beslutade den 18 mars 2015 att avslå Lonils ansökan. Kammarrätten beslutade den 9 juni att inte meddela prövningstillstånd. Den 20 mars 2015 upprättades beställningsskrivelser som skickades till Lonil och de övriga anbudsgivarna, som undertecknade och returnerade dessa till Växjöbostäder.

YRKANDEN M.M.

Lonil yrkar att de undertecknade kontrakten ska förklaras ogiltiga och att avtal ska tecknas med bolaget samt anför i huvudsak följande. Växjöbostäder ville teckna avtal med bolaget innan domen i mål nr 4409-14 hade vunnit laga kraft. Det var naturligtvis inte möjligt att godkänna avtalet samtidigt som bolaget klagade på upphandlingen. Lonil kunde därför inte acceptera en beställning utan avvaktade domens laga kraft. Växjöbostäder tecknade avtal med två entreprenörer den 20 mars 2015 trots att bolaget påtalade att det var ett ogiltigt förfarande. Beställningsskrivelsen som Växjöbostäder redan hade undertecknat, hade ingen tidsbegränsning för när Lonil skulle acceptera.

Lonil godkände skrivelsen den 3 juli 2015. Trots detta tecknades avtal med övriga anbudsgivare tidigare. När nu domen vunnit laga kraft vägrar Växjöbostäder felaktigt att teckna avtal med Lonil. Växjöbostäder borde ha anhållit hos kammarrätten om att få teckna avtal under pågående process. Bolaget yrkar därför att det undertecknade avtalet ska förklaras ogiltigt samt att Växjöbostäder ska åläggas att teckna avtal med Lonil.

Växjöbostäder bestrider Lonils yrkande och anför bl.a. följande. Den 18 mars 2015 mottog Växjöbostäder dom i mål nr 4409-14, vari ansökan om överprövning av upphandlingen avsågs. Efter detta datum tecknades två avtal den 20 mars 2015. Växjöbostäder har inte tecknat avtal innan dom i målet meddelats. Samtliga tre vinnande anbud fick den 20 mars 2015 samma möjlighet att teckna avtal med Växjöbostäder. Alla berörda anbudsgivarna behandlades lika. Lonil returnerade inte undertecknat avtal vid samma tillfälle som övriga. Det var korrekt att ingå avtal med de leverantörer som accepterade. Lonil inkom med acceptans först den 3 juli 2015. Detta godtogs då inte av Växjöbostäder. Det saknas bestämmelser avseende förlängning av ett anbuds giltighetstid. Detta är en fråga som främst berör upphandlande myndigheten och anbudsgivarna. Lonil har inte invänt att anbudstidens giltighetstid har löpt ut. Växjöbostäder har inte agerat i strid mot 1 kap. 9 § LOU. Lonil accepterade att teckna avtal 104 dagar efter det att giltighetstiden för anbudet löpt ut. Det kan inte bedömas som någon rimlig tid.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 16 kap. 13 § LOU ska rätten besluta att ett avtal som har slutits mellan en upphandlande myndighet och en leverantör är ogiltigt, om avtalet har slutits

1. utan föregående annonsering enligt 7 kap. 1 eller 2 §, 13 kap. 2 eller 5 §, 14 kap. 5 § eller 15 kap. 4 §, eller
2. enligt ett förfarande i 5 kap. 7 § utan att de villkor har följts som framgår av den paragrafen eller av det ramavtal som ligger till grund för det nya anbudsförfarandet och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Ett avtal ska också 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 9 kap. 9 § första stycket eller 15 kap. 19 §. För ogiltighet i sådana fall krävs dessutom att de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag har överträtts och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten har att pröva om sökanden har visat att någon av ogiltighetsgrunderna i 16 kap. 13 § LOU föreligger. Domstolen kan i sådana fall enbart förklara avtalet ogiltigt. Förvaltningsrätten kan inte ålägga Växjöbostäder att ingå avtal. Upplyningsvis kan nämnas att övriga avtalsrättsliga frågor kan prövas av tingsrätten.

Förvaltningsrättens bedömning är att Lonil inte har visat att avtal slutits utan föreskriven annonsering eller att avrop skett i strid mot reglerna kring s.k. förnyad konkurrensutsättning. Växjöbostäder har den 20 mars 2015 skickat beställningsskrivelser till de tre anbudsgivarna. Det är dock inte visat i målet att avtal i strid mot 16 kap. 10 § LOU har ingåtts med de andra anbudsgivarna inom tio dagar från förvaltningsrättens avgörande den 18 mars 2015 i mål nr 4409-14. Vid överklagande av förvaltningsrättens avgörande hos kammarrätten kan rätten fatta ett interimistiskt beslut om att upphandlande myndigheten inte får ingå avtal innan något annat har beslutats. Enligt vad som framgår av handlingarna i målet är dock inget sådant beslut fattat i kammarrättens mål nr 993-15. Växjöbostäder har därför inte varit förhindrad att ingå avtal innan förvaltningsrättens avgörande vunnit laga kraft. Med hänsyn till vad parterna anfört i detta mål är det inte visat att avtalen med de andra anbudsgivarna tecknats i strid mot bestämmelserna om avtalsspärr,

interimistiskt beslut, tiodagarsfrist eller att det skett före underrättelse om tilldelningsbeslutet.

Lonil har inte visat att någon av ogiltighetsgrunderna i 16 kap. 13 § LOU föreligger. Förvaltningsrätten avslår därför Lonils ansökan om överprövning av avtalets giltighet.

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

Anders Poulsen

Föredragande har varit Helene Larsson.



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. 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.