



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ**
Avdelning 1
Lena Palmér

BESLUT
2011-05-02
Meddelat i Malmö

Mål nr
4180-11 E

KONKURRENSVERKET	
2011-05-03	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

Erlandsson Bygg i Syd AB, 556530-6197
Stenxegatan 14
213 76 Malmö

Ombud: Advokat Ola Jönsson
MAQS Law Firm Advokatbyrå AB
Box 226
201 22 Malmö

MOTPART

Trelleborgs kommun
Rådhuset
231 83 Trelleborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

BESLUT

Förvaltningsrätten avvisar Erlandsson Bygg i Syd AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 60193

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00

E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Trelleborgs kommun genomför upphandling, enligt reglerna om öppet förfarande i LOU, av ramavtal avseende byggservice. Genom ett beslut den 1 februari 2011 tilldelades bland annat PeCo Bygg AB kontrakt. Efter ansökan om överprövning av Peab AB förordnade förvaltningsrätten i en dom den 9 mars 2011 (mål nr 1377-11) att upphandlingen inte fick avslutas förrän rättelse gjorts på så sätt att en ny utvärdering genomförts varvid anbudet från PeCo Bygg AB inte fick beaktas.

Kommunen har därefter, i enlighet med förvaltningsrättens dom, genomfört en ny utvärdering och genom tilldelningsbeslut den 12 april 2011 beslutat att anta anbud från bland annat Peab Sverige AB.

Erlandsson Bygg i Syd AB, med tidigare firma PeCo Bygg AB, ansöker nu om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska rättas på så sätt att ny utvärdering genomförs med beaktande av bolagets anbud.

SKÄL FÖR BESLUTET

Enligt 16 kap. 1 och 5 §§ LOU kan förvaltningsrätten pröva om en upphandlande enhet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrätten har först att ta ställning till om en ansökan om ingripande enligt LOU från den genom en lagakraftvunnen dom uteslutna leverantören Erlandsson Bygg i Syd AB kan prövas i sak.

Förvaltningsrätten kan konstatera att Kammarrätten i Göteborg i beslut den 27 april 2009 (mål nr 1741-10) samt i beslut den 9 februari 2010 (mål nr 7605-09) anförts att ett nytt förfarande har inletts genom att den upphand-

lande myndigheten rättat upphandlingen på så sätt som förvaltningsdomstol föreskrivit och därefter fattat ett nytt tilldelningsbeslut. Enligt kammarrätten innebär detta att en leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma att lida skada har rätt att ansöka om överprövning av upphandlingen även om leverantören tidigare har uteslutits.

Samma kammarrätt har emellertid i beslut den 2 oktober 2009 (mål nr 3872-09 och nr 3873-09), den 30 november 2010 (mål nr 5157-10) samt den 30 mars 2011 (mål nr 912-916-11 och 919-926-11) kommit till motsatt utgång och i stället funnit att en anbudsgivare som uteslutits genom en lagakraftvunnen dom inte har rätt att ansöka om åtgärder avseende senare beslut i upphandlingsförfarandet.

Något avgörande från Högsta förvaltningsdomstolen som klargör rättsläget finns ännu inte.

Om en vinnande leverantör som genom en lagakraftvunnen dom har uteslutits från deltagande i en upphandling förvägras prövning av ett senare beslut i samma upphandling kommer denne – på grund av bristande partsbehörighet i det ursprungliga målet och avsaknad av möjlighet att överklaga beslut om uteslutning (jfr RÅ 2002 ref. 5 samt RÅ 2007 not 131) – helt att fråntas möjlighet att bemöta uppgifter om det egna anbudet e.d. som kan ha varit avgörande för domstolens bedömning i det första beslutet. Detta kan självfallet framstå som otillfredsställande.

Med möjlighet till ny prövning kan emellertid en och samma fråga komma att prövas av en och samma domstol vid flera skilda tillfällen. Detta innebär dessutom att frågan kan komma avgöras genom sinsemellan motstridiga utgångar, vilket också har förekommit. Detta framstår som en högst otillfredsställande ordning. Det är vidare uppenbart att en ordning som ger

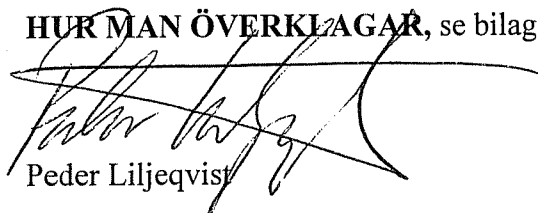
2011 -05- 0 2

möjlighet till sådana återkommande prövningar av en och samma fråga inte är ändamålsenlig för ett effektivt upphandlingsförfarande.

Förvaltningsrätten finner inte anledning att avvika från den ståndpunkt som kammarrätten redovisat senast i beslutet den 30 mars 2011.

I det nu aktuella målet kan rätten konstatera att den upphandlande myndigheten har följt förvaltningsrättens lagakraftvunna dom om rättelse, som inneburit att den ursprungliga kontraktsvinnande anbudsgivaren, Erlandsson Bygg i Syd AB, uteslutits från utvärderingen och att denna därefter gjorts om. Detta får enligt förvaltningsrätten till följd att Erlandsson Bygg i Syd AB inte har rätt att ansöka om åtgärder avseende senare beslut i upphandlingsförfarandet. Bolagets ansökan om ingripande enligt LOU ska därför avvisas

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



Peder Liljeqvist



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 uppgive 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 3109/1B LOU

