



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2012-11-02
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
12256-12 E
Enhet 1:5

SÖKANDE
Mowic AB, 556560-6893
Veddestavägen 17
175 62 Järfälla

MOTPART
Trollhättans Stad
Upphandlingsavdelningen
461 83 Trollhättan

SAKEN
Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, förkortad LOU

KONKURRENSVERKET	
2012-11-02	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår yrkandet om att avtalet den 16 oktober 2012 mellan Trollhättans Stad och Enera International AB ska förklaras ogiltigt.

Dok.Id 172942

Postadress Box 53197 400 15 Göteborg	Besöksadress Sten Sturegatan 14	Telefon 031 - 732 70 00 E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se	Telefax 031 - 711 78 59	Expeditionstid måndag - fredag 08:00-16:00
--	------------------------------------	--	----------------------------	--

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1**

DOM

BAKGRUND

Trollhättans Stad genomförde upphandling avseende GPS-tjänster inklusive utrustning, system och tjänster för användning vid underhåll av vägar i kommunen.

Enligt tilldelningsbeslut den 5 oktober 2012 antogs Enera International AB som leverantör och den 16 oktober 2012 tecknades avtal mellan Trollhättans Stad och leverantören. Mowic AB (nedan bolaget) hade emellertid dagen före avtalets tecknande kommit in med en ansökan om överprövning till förvaltningsrätten.

YRKANDEN M.M.

Bolaget yrkar att avtalet mellan Enera International AB och Trollhättans Stad ska hävas och att upphandlingen ska göras om så att krav på dokumentation som visar att offererad utrustning uppfyller de specifikationer som krävs i upphandlingen finns med. Bolaget anför i huvudsak följande. Bolagets ansökan om överprövning kom in i tid, men beaktades inte vid avtalsskrivandet. Offentlig upphandling ska ske med öppenhet vilket innebär tydliga spelregler för att enkelt kunna följa upp att anbudet uppfyller de krav som ställs. Enera International AB har inte angivit vilken hårdvara som kommer att levereras. Det är därför omöjligt för upphandlaren eller andra leverantörer att kontrollera om kraven i upphandlingen uppfylls, vilket i sin tur öppnar för godtycke eftersom beställare och leverantörer i efterhand kan komma överens om att bortse från vissa krav.

Trollhättans Stad anser att bolagets yrkande om hävning av avtalet ska lämnas utan bifall och anför i huvudsak följande. Tilldelningsbeslut i aktuell upphandling sändes till samtliga anbudsgivare via mail med information om att sista dagen för överprövning var den 15 oktober 2012 och att avtal

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

skulle tecknas dagen därpå. I tidigare överprövningsärenden har förvaltningsrätten sänt ut registrering, underrättelse av ärende och förfrågan om yttrande omgående per fax, vilket har antagits vara en vedertagen handläggning. Utifrån detta har upphandlande myndighet upprättat riktlinjer och rutiner vid avtalstecknande och överprövningsärenden. Den 15 oktober 2012 erhöles en kopia av ansökan om överprövning. Någon underrättelse från förvaltningsrätten hade emellertid fortfarande morgonen därpå inte inkommit och avtal med antagen leverantör tecknades i god tro.

DOMSKÄL*Tillämpliga bestämmelser m.m.*

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas (1 kap. 9 § LOU).

Överprövning av en upphandling får inte ske efter det att avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör (16 kap. 6 § andra stycket LOU).

Om den upphandlande myndigheten under pågående överprövning av en upphandling ingår ett avtal i strid med bl.a. 8 §, ska rätten, på yrkande av leverantören, överpröva avtalets giltighet i enlighet med 13–15 §§ (16 kap. 7 § LOU).

Om en ansökan om överprövning av en upphandling har gjorts, fortsätter avtalsspärr enligt 1 eller 3 § att gälla under handläggningen i förvaltningsrätten (16 kap. 8 § första stycket LOU).

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 4
12256-12

Ett avtal ska förklaras ogiltigt, bl.a. om det har slutits i strid med bestämmelserna om avtalsspärr i 8 §. För ogiltighet i sådant 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 (16 kap. 13 § andra stycket LOU).

Bestämmelserna om ogiltighet i 13 § ska inte tillämpas

1. på avtal som har slutits av en upphandlande myndighet med stöd av ramavtal enligt 5 kap. 7 §, om den upphandlande myndigheten skickat en underrättelse om tilldelningsbeslutet enligt 9 kap. 9 § första stycket, samt iakttagit en avtalsspärr enligt 1 §, eller
2. om en upphandlande myndighet genom förhandsinsyn enligt 7 kap. 4 § eller 15 kap. 5 a § har meddelat sin avsikt att upphandla och har iakttagit avtalsspärren vid förhandsinsyn enligt 3 § (16 kap. 15 § LOU).

I mål om ingripande enligt lagen om offentlig upphandling gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan (RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens bedömning

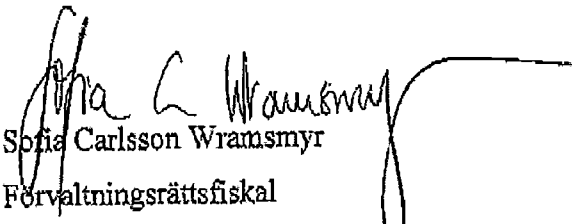
Bolaget har ansökt om överprövning av Trollhättans Stads beslut att tilldela Enera International AB det aktuella kontraktet. Dagen efter att ansökan kom in till förvaltningsrätten har kommunen tecknat avtal med leverantören. Bolaget har därefter justerat sin talan i förvaltningsrätten till att avse ogiltigförklaring av det tecknade avtalet med hänvisning bl.a. till att bolagets ansökan om överprövning inte beaktats innan avtalet tecknades trots att den inkommit i rätt tid.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1**DOM**

En avtalsspärr förlängs automatiskt när en ansökan om överprövning kommit in till domstolen och är inte beroende av tidpunkten för domstolens underrättelse till den upphandlande myndigheten om att ansökan kommit in. Bolagets ansökan kom in till förvaltningsrätten inom spärrtiden efter tilldelningsbeslutet. Eftersom det således förelåg en förlängd avtalsspärr enligt 16 kap. 8 § LOU när avtalet mellan Trollhättans Stad och Enera International AB tecknades har avtalet slutits i strid med bestämmelserna om avtalsspärr. Avtalet ska således förklaras ogiltigt om de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU överträts och detta har medfört att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada.

Det är den sökande som har att lyfta fram de omständigheter som talan grundar sig på. Bolaget har gjort gällande att den vinnande leverantören inte har redovisat vilken utrustning som ska levereras och att detta gör att det är omöjligt att kontrollera om kraven i upphandlingen uppfylls. En förutsättning för att förvaltningsrätten ska kunna besluta om ogiltigförklaring enligt LOU är emellertid att det i målet framkommit att bolaget till följd av kommunens förfarande lidit skada eller i vart fall riskerar att lida skada. Bolaget har dock inte på något sätt anfört att den påstådda bristen medfört att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada. Redan härav följer därmed att skäl för att ogiltigförklara det aktuella avtalet inte föreligger. Yrkandet om ogiltigförklaring ska således avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1 LOU)


Sofia Carlsson Wramsmyr
Förvaltningsrättsfiskal



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