



SÖKANDE

Maskinfirma Glaj AB, 556652-4632

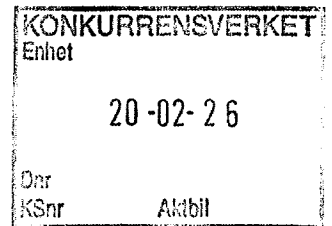
Ombud: Advokat Jimmy Carnelind
MAQS Advokatbyrå AB

MOTPART

Skövde kommun, Upphandlingsenheten

SAKEN

Ogiltigförklarande av avtal enligt lagen om offentlig upphandling, LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar ansökan om ogiltigförklarande.

BAKGRUND

Skövde kommun har genomfört en upphandling av reparation, service och underhåll av storköksutrustning (ref. nr KS2018.0461). Avtal slöts den 29 maj 2019 mellan kommunen och Svensk Storköksservice AB. Maskinfirma Glaj AB (hädanefter Glaj) har ansökt hos förvaltningsrätten om att avtalet ska ogiltigförklaras.

YRKANDEN M.M.

Glaj yrkar att avtalet ska ogiltigförklaras och anför bl.a. följande. I de ursprungliga upphandlingsdokumenten angavs att leverantörens åtgärdstid skulle vara högst 48 timmar från första kontakt om felanmälan. Bolaget konstaterade att det inte var möjligt att lämna anbud under dessa förutsättningar. När bolaget senare gjorde en uppföljning av upphandlingen konstaterades att kommunen ändrat villkoren för åtgärdstider i väsentlig omfattning efter förhandling med vinnande anbudsgivare. Förändringarna innebär

att det har skett en otillåten ändring av upphandlingen. Om de nya villkoren hade funnits med i den ursprungliga upphandlingen skulle Glaj ha lämnat anbud eftersom det hade varit möjligt att genomföra prestationerna i enlighet med avtalet.

Kommunen anser att ansökan ska avvisas eller avslås och anför bl.a. följande. En knapp månad efter att avtalet tecknades, den 25 juni 2019, skickade kommunen in en efterannons som sedermera publicerades. Ansökan har därför, enligt 20 kap. 17 § 1 LOU, inkommit för sent och ska avvisas. Alternativt ska ansökan istället avslås då det inte varit fråga om någon väsentlig förändring av upphandlingen och inte fråga om en otillåten direktupphandling.

Glaj har i svar på kommunens yttrande bl.a. anført följande. Den annons som kommunen skickat och som kommissionen publicerat är inte korrekt utformad. Annonseringen avser en kontraktstilldelning baserad på villkoren i upphandlingsdokumenten, vilket inte är korrekt. Eftersom det är fråga om en otillåten direktupphandling är uppgiften i annonsen om öppet förfarande inte korrekt. Kommunen har använt sig av ett förhandlat förfarande utan föregående annonsering. Den upphandlingen är inte efterannonserad. Annonseringen avser vidare kontraktstilldelning för flera kommuner. När det gäller andra kommuner än Skövde kommun ingicks inte avtal förrän senare, vilket innebär att annonsen även ur denna aspekt är felaktigt utformad. Tidsfristen på 30 dagar gäller därför inte, utan istället gäller tidsfristen på 6 månader, vilket innebär att ansökan inkommit i rätt tid och ska prövas i sak.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

Av 20 kap. 17 § LOU framgår bl.a. att en ansökan om överprövning av ett avtals giltighet ska ha kommit in till förvaltningsrätten innan 30 dagar har

gått från det att Europeiska kommissionen har publicerat en annons enligt 10 kap. 4 § samma lag.

Av 10 kap. 4 § LOU framgår bl.a. att en upphandlande myndighet som har tilldelat ett kontrakt eller ingått ett ramavtal ska skicka en efterannons om upphandlingsresultatet senast 30 dagar efter det att avtalet eller ramavtalet ingicks.

Förvaltningsrättens bedömning

Av utredningen i målet framgår att kommunen har efterannonserat det avtal som ingicks efter att aktuell upphandling slutfördes. Det får anses framgå från annonsen vilket avtal som avses samt vilken upphandling som avtalet baseras på. Gläjs invändningar om att beskrivningen av upphandlingsförfarandet är fel medför ingen annan bedömning än att avtalet är annonserat på korrekt sätt. Att det i samma annons finns andra avtal med andra kommuner som kan ha annonserats på felaktigt sätt påverkar inte heller bedömningen.

Eftersom efterannonsering skett på rätt sätt skulle ansökan om ogiltigförklaring ha kommit in till förvaltningsrätten inom 30 dagar från annonsen publicerades, vilket inte skett. Då ansökan inkommit för sent ska den avvisas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Avgörandet kan överklagas. Information om detta finns i bilaga 1 (FR-05).

Axel Lagerstedt
Förvaltningsrättsfiskal



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

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

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.

