



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

DOM
2011-08-16
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
13031-11
Enhet 14

SÖKANDE



MOTPART

Statens Konstråd, 202100-1033
Box 45134
104 30 Stockholm

KONKURRENSVERKET	
2011-08-18	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 154183

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Statens konstråd genomför en upphandling avseende "Lunds universitet, Arkitekturskolan, Lund, Akademiska Hus Syd". Beslut att godkänna [REDACTED] skissförslag fattades den 6 april 2011 och avtal för konstnärlig gestaltning om 600 000 kronor har den 21 juni 2011 tecknats med [REDACTED]

[REDACTED] ansöker om överprövning av beslutet att tilldela [REDACTED] gestaltningsuppdraget och yrkar att upphandlingen ska göras om. Till stöd för sin talan anför han bl.a. följande. Konstrådet beslutade att tilldela gestaltningsuppdraget utan att följa huvudprincipen i LOU om annonsering på en databas. Konstrådet har inte uppfyllt förutsättningarna för tillämpning av undantaget för konstnärliga skäl och har inte rätt att generellt direktupphandla alla gestaltningsuppdrag. Det är rent felaktigt och vilseledande när konstrådet hänvisar till en kammarrättsdom från 2001, när det inom perioden 2008 – 2010 har kommit nya domar som måste följas. Konstrådet har i sin motivering inte kunnat visa att uppdraget konkurrensutsatts och inte tagit kontakt med ett flertal organisationer som har potentiella konstnärer. Varje enskild upphandling är unik, framför allt när det gäller gestaltningsuppdrag och enbart den omständigheten att ett uppdrag ska upphandlas av konstrådet kan inte leda till att det erhåller ett generellt undantag från upphandlingsreglerna. Undantaget ska användas restriktivt, bevisbördan ligger helt på myndigheten. Konstrådet använder sig alltid av en konstkonsult tillika konstnär som har i uppdrag att föreslå andra konstnärer till olika uppdrag. Konstrådets olika uppdrag ligger oftast mellan 500 000 kronor till en miljon kronor och ibland mer än så och då ska dessa upphandlas genom utannonsering.

Statens konstråd bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande.

[REDACTED] har anfört att undantaget från annonsering för konstnärliga skäl

inte är uppfyllt och att upphandlingen därför ska göras om. Denna fråga har emellertid redan prövats av förvaltningsrätten (mål nr 48016-10, 3 februari 2011) som fann att undantaget var tillämpligt. Sedan dom meddelats har avtal ingåtts med den konstnär som erbjudits att genomföra skissuppdrag avseende den konstnärliga gestaltningen. Mot bakgrund härav är förvaltningsrätten förhindrad att ånyo pröva denna fråga på grund av res judicata och [REDACTED] ansökan ska således avvisas.

DOMSKÄL

Konstrådet har gjort gällande att [REDACTED] ansökan om överprövning ska avvisas då det redan föreligger en lagakraftvunnen dom. Förvaltningsrättens överprövning i mål nr 48016-10 tog visserligen sikte på samma upphandling som i detta mål. I det fallet prövades tilldelningen av skissuppdrag för den konstnärliga gestaltningen som upphandlas. Den aktuella ansökan om överprövning avser emellertid ett senare led i förfarandet, nämligen tilldelningen av gestaltningsuppdraget som sådant. Förvaltningsrätten finner därmed att det inte är fråga om samma sak, varför res judicata inte föreligger. [REDACTED] ansökan om överprövning ska därför prövas i sak.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Det är ostridigt i målet att konstrådet köper en konstnärlig gestaltning. Det är då fråga om en offentlig upphandling som ska göras i enlighet med LOU, vilket innebär att konstrådet ska öppna sin anskaffning för den konkurrens som finns. Av 15 kap. 5 § 3 LOU, i målet tillämplig lydelse, framgår dock att en upphandlande myndighet kan inskränka sig till att begära anbud genom att skriftligen kontakta endast en leverantör om bl.a. konstnärliga skäl eller ensamrätt gör att bara denna leverantör kan leverera det som myndigheten vill köpa.

██████████ har i allt väsentligt åberopat samma grunder och omständigheter för ett ingripande enligt LOU som i förvaltningsrättens mål nr 48016–10. I det målet fann förvaltningsrätten att konstrådet, genom den beskrivning som lämnats avseende uppdragets särskilda karaktär och de urvalsprocesser som skett, visat att undantagsbestämmelsen i 15 kap. 5 § 3 LOU var tillämplig vid upphandlingen samt att undantaget hade tillämpats på sätt som förutsätts i LOU. Förvaltningsrätten finner inte skäl att göra annan bedömning för den del av upphandlingen som nu är i fråga. Upphandlingen har således skett i enlighet med LOU och de gemenskapsrättsliga principer som lagen bygger på. Skäl för ingripande enligt 16 kap. 2 § LOU saknas därmed och ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Fredrik Bergius

Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit Josephine Wilson



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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 uppge 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 3109/1A LOU