

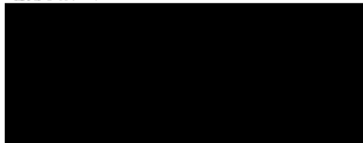


**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen

BESLUT
2010-03-29
Meddelat i Stockholm

Mål nr
20370-10
Enhet 15

KLAGANDE



KONKURRENSSTYRELSEN	
2010-03-30	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

MOTPART

Statens Konstråd
Box 45134
104 30 Stockholm

SAKEN

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

DOMSLUT

Länsrätten avvisar [redacted] ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 12507

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.

0 0 -20-0 [REDACTED] har i skrivelse, som kom in till förvaltningsrätten den 15 januari 2010, ansökt om överprövning av de gestaltungsuppdrag som har lagts ut av Statens konstråd, i projekt Karlsborg, AB Göta Kanalbolag. Till stöd för sin talan anför [REDACTED] huvudsakligen följande. Statens konstråd följer inte 15 kap. LOU gällande upphandling av konstnärliga tjänster. Enligt lagen ska gestaltungsuppdrag utannonseras på myndighetens hemsida. I stället för att följa lagen tillfrågas, dvs. handplockas, en till tre konstnärer och uppdragen konkurrensutsätts inte. Statens konstråd använder sig av konstnärer som är anställda som konsulter för att inbjuda konstnärer vilket också är felaktigt eftersom de då inte kan agera opartiskt. Statens konstråd har inte gått ut med en öppen förfrågan via annons eller sin hemsida erbjudit olika aktörer att inkomma med ett anbud. Tillvägagångssättet strider mot konkurrenslagstiftningen och LOU. Uppdragen är så kallade "konstnärliga tjänster" och ska upphandlas, detta för att garantera icke diskriminering av presumtiva uppdragstagare, kvalitet, miljöhänsynstagande, budget och garantera konkurrensneutraliteten. Budgeten är 600 000 kronor. – [REDACTED] åberopar Regeringsrättens dom från den 18 september 2009 i mål nr 8272-08.

Statens konstråd yrkar att förvaltningsrätten avvisar ansökan. Till stöd för talan anförs i huvudsak följande. Statens konstråd är en statlig myndighet under kulturdepartementet som, enligt förordningen 2007:1188 med instruktion till Statens konstråd, har till uppgift att verka för att konsten blir ett naturligt och framträdande inslag i samhällsmiljön. Detta görs bl.a. genom beställning och förvärvande av samtidskonst till statens byggnader och andra lokaler för statlig verksamhet. I denna del samverkar Statens konstråd normalt med arkitekter, fastighetsägare/byggherrar och representanter för de blivande brukarna av konsten bl.a. för utarbetande av kravspecifikation avseende de konstnärliga gestaltungsuppdrag som man avser att

anskaffa. Den ifrågavarande upphandlingen avsåg konstnärliga tjänster och var tänkt att bl.a. genomföras i samarbete med AB Göta Kanalbolag. Med hänsyn främst till de snäva tidsramar som gällde för upphandlingen beslutade Göta Kanalbolag emellertid att avbryta samarbetet med Statens konstråd. Även om några intressanta konstnärer för uppdraget identifierats har processen inte gått vidare för Statens konstråds del eftersom myndigheten inte längre deltar i projektet. Ingen konstnär har av Statens konstråd erbjudits att utföra skissuppdrag eller på annat sätt ombetts att komma in med anbud. Någon upphandling har inte påbörjats varför det inte finns något beslut att överpröva. För det fall de förstudier som gjorts avseende den tänkta upphandlingen, där för uppdraget intressanta konstnärer identifierats, ändock skulle anses innebära att en upphandling påbörjats har denna under alla förhållanden avslutats innan någon annons eller inbjudan att lämna anbud gått ut enligt 9 kap. 9 § LOU. Under sådana förutsättningar kan inte heller avbrytandet överprövas.

██████████ har getts tillfälle att yttra sig över konstrådets skrivelse utan att höras av.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och ickediskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 2 kap. 13 § LOU avses med offentlig upphandling de åtgärder som vidtas av en upphandlande myndighet i syfte att tilldela ett kontrakt eller ingå ett ramavtal avseende varor, tjänster eller byggentreprenader.

I 16 kap. 2 § första stycket LOU stadgas följande. Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

██████████ har gjort gällande att Statens konstråd har brutit mot LOU då någon utannonsering av gestaltningsuppdrag i projekt Karlsborg, AB Göta Kanalbolag, inte har skett. Statens konstråd har i sin tur anfört att förstudier har gjorts på så sätt att några intressanta konstnärer för uppdraget har identifierats men att processen inte har gått vidare för Statens konstråds del, att ingen konstnär av Statens konstråd har erbjudits att utföra skissuppdrag eller på annat sätt ombetts att komma in med anbud och att någon åtgärd inte har vidtagits i syfte att tilldela ett kontrakt.

Med offentlig upphandling avses enligt LOU de åtgärder som vidtas av en upphandlande myndighet i syfte att tilldela ett kontrakt eller ingå ett ramavtal avseende varor, tjänster eller byggentreprenader. Någon närmare definition av vilka åtgärder som avses framgår vare sig av LOU eller av direktivet 2004/18/EG. Europadomstolen (dåvarande EG-domstolen) har i mål C-26/03 (Stadt Halle) konstaterat att varje åtgärd, som vidtas av en upphandlande myndighet i samband med en offentlig upphandling som faller inom det materiella tillämpningsområdet och som kan ha rättslig verkan, utgör ett beslut som kan bli föremål för ansökan om överprövning. Emellertid konstaterade Europadomstolen i samma avgörande att en ansökan om överprövning inte kan rikta sig mot sådana åtgärder som endast utgör en förstudie inför ett kontrakt eller som är rent förberedande och ryms inom ramen för den upphandlande myndighetens interna överväganden med sikte på en offentlig upphandling.

Enligt förvaltningsrättens bedömning har de åtgärder som Statens Konstråd hitintills vidtagit varit rent förberedande och inom ramen för Statens Konstråds interna överväganden om att eventuellt genomföra en offentlig upphandling. Vad ██████████ har anfört i sitt överklagande föranleder inte en annan bedömning. Mot bakgrund av detta och med beaktande av att en

ansökan om överprövning enligt redovisad praxis vare sig kan riktas mot förberedande åtgärder eller förstudier ska ansökan om överprövning avvisas.

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



Barbro Lundholm

Rådman

Föredragande har varit Ulrika Alvinger.



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 vartill 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 nå 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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.

