



SÖKANDE

30K Sport i Skövde AB, 556658-4826
c/o Johan Banstorp
Gamla Kungsvägen 54
541 32 Skövde

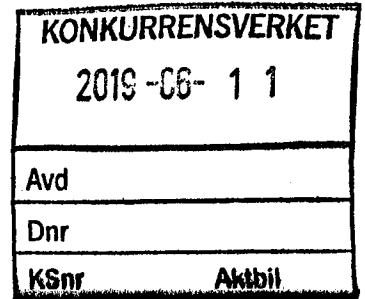
MOTPART

1. Skövde kommun, Upphandlingsenheten
541 83 Skövde

2. Next Skövde Destinationsutveckling AB, 556321-1647
Box 323
541 27 Skövde

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU,
alternativt lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner, LUK; nu
fråga om avvisning



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar 30K Sport i Skövde AB:s ansökan.

BAKGRUND

Skövde kommun (kommunen) har som ett steg i Billingeprojektet annonserat efter entreprenörer till Billinge-centret, en restauratör och en entreprenör för uthyrning och försäljning av sportutrustning söktes. Kommunen har där efter tecknat avsiktsförklaring med två aktörer. Enligt i målet ingiven avsiktsförklaring med entreprenören för uthyrning och försäljning av sportutrustning var målet att teckna hyresavtal för lokaler samt samverkansavtal för aktörerna inom området.

YRKANDEN

30K Sport i Skövde AB (30K) yrkar att Skövde kommuns tilldelning av de aktuella kontrakten ska upphävas och göras om enligt tillämpliga upphandlingsregler.

Skövde kommun anser att förvaltningsrätten i första hand ska avvisa 30K:s begäran om överprövning. I andra hand, för det fall förvaltningsrätten finner skäl att pröva ansökan, anser kommunen att ansökan ska avslås.

VAD PARTERNA ANFÖR

30K Sport i Skövde AB

Kommunen och Next Skövde genomför ett projekt för att utveckla Billingscentret. Med anledning av detta har Next Skövde och kommunen gått ut och eftersökt entreprenörer som ska bedriva uthyrning och försäljning av sportutrustning samt restaurangverksamhet i kommunala lokaler på området. Via ett pressmeddelande fick 30K information om att Träningskonsulten Patrik Johansson AB och Beckman Consulting AB har blivit utsedda till entreprenörer att bedriva verksamhet inom området. 30K har sökt kontakt med Next Skövde för att ta del av underlag för detta beslut endast för att få besked om att det endast tecknats en avsiktsförklaring till hyresavtal och att inga formella beslut fattats. Enligt kommunen och Next Skövde är inte avsikten att de har anförtrott en tjänst eller uppdrag till ovan angivna privata aktörer, utan endast att det ska leda fram till ett hyresavtal.

Av det inlämnade materialet framgår att kommunen och Next Skövde tydligt sökt entreprenörer inom angivna områden för att utveckla verksamheten. Ett krav har varit att bedriva uthyrning av idrottsutrustning för att kunna ge allmänheten möjlighet att nyttja friluftsanläggningen. Det framgår även att Next Skövde, kommunen och de aktuella entreprenörerna ska samverka för

att utveckla området och de tjänster som ska tillhandahållas allmänheten inom området. Det rör sig inte om rena hyresavtal, kommunen och Next Skövde har otillbörligt gynnat privata aktörer. Tillsättningen av entreprenörerna har inte gått rätt till och borde ha föregåtts av en upphandling enligt tillämpliga regler. I annat fall rör det sig om ett otillbörligt gynnande av enskild från kommunen.

Skövde kommun

I första hand grundas kommunens inställning på att en överprövning enligt LOU inte kan ske då det vare sig finns någon upphandling eller för den delen några avtal att överpröva. I andra hand är kommunens inställning att hanteringen i allt fall är lagenlig. Det föreligger inga hyresavtal för närvarande utan förhandling pågår och förväntas i vart fall inte vara klara innan februari/mars 2019. Då inte heller några lokaler är tillgängliga, vilket planeras ske till första halvan av år 2020, har en avsiktsförklaring mellan parterna tecknats. Sett till detta är kommunen något osäker kring vad exakt det är för kontrakt som 30K yrkar ska upphävas.

Oaktat om man diskuterar LOU eller LUK är dessa som huvudregel inte tillämpliga på hyresavtal. Så är dock inte alltid fallet. I vissa fall kan avtal bestå av olika delar, varav vissa kan vara upphandlingspliktiga och andra inte eller för den delen kan det till olika delar avse såväl varor som tjänster. En prövning avseende ett avtals huvudsakliga syfte kan svårigen ske innan det överhuvudtaget föreligger ett avtal. Även om kommunen inte för närvarande har någon annan avsikt än att avtalen i sin substans ska följa vad som sedan vanligen kan anses vara fallet i hyresavtal kan någon prövning inte ske innan avtal tecknats (förutsatt att så sker). Det rör sig om en pågående process. Skulle det under förhandlingarna visa sig att det tillkommer eller på annat sätt framkommer sådana moment som t.ex. skulle kunna bedömas som köp av tjänst eller tjänstekoncession är det alltjämt fullt möjligt att kommunen istället går vidare med en formlig upphandling.

Next Skövde Destinationsutveckling AB

De ställer sig bakom det som kommunen anfört. De anser sig dock inte vara part då de haft ett projektledningsuppdrag från kommunen.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Kommunen har tecknat avsiktsförklaring med målsättningen att teckna hyresavtal för lokaler samt samverkansavtal för aktörerna inom aktuellt område. En avsiktsförklaring omfattas inte av upphandlingslagstiftningens kontrakts- eller avtalsbegrepp och kan därför inte angripas med en ogiltighetstalan enligt LOU eller LUK. Även med bortseende från hur parterna valt att beteckna sin överenskommelse kan avsiktsförklaringen i saklig mening, med hänsyn till sitt innehåll, inte vara att likställa med ett avtal som kan angripas enligt upphandlingslagstiftningen. Kommunen kan inte heller genom att ha upprättat avsiktsförklaringen anses ha uttryckt sin vilja att påbörja en upphandling på ett sådant sätt att förfarandet kan bli föremål för en ansökan om överprövning (jfr Kammarrätten i Göteborgs dom den 27 april 2012 i mål nr 1141-12). Vad gäller ansökan i den del den riktats mot Next Skövde Destinationsutveckling AB kan förvaltningsrätten inte se att det bolaget har tecknat något avtal eller agerat på annat sätt som gör att förfarandet kan bli föremål för ansökan om ogiltigförklaring eller annan överprövning enligt LOU eller LUK. Mot bakgrund härav ska 30K:s ansökan avvisas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Annette Spjuth

Rådmannen Annette Spjuth har fattat beslutet. Förvaltningsrättsnotarien Stina Jahrl Rieden har varit föredragande.



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.

