

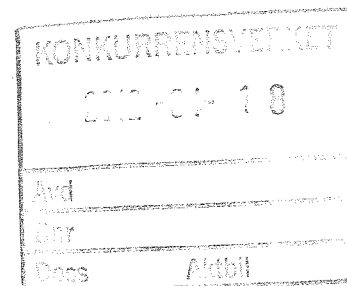


KLAGANDE

Gruvsanering i Kiruna AB, 556823-1608
Box 188
981 23 Kiruna

MOTPART

Kirunabostäder AB, 556531-8622
981 85 Kiruna



ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Luleås beslut den 24 februari 2012 i mål nr 149-12,
se bilaga A

SAKEN

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

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten meddelar prövningstillstånd.

Kammarrätten upphäver förvaltningsrättens dom och återförvisar målet till
förvaltningsrätten för ny handläggning.

Dok.Id 93789

Postadress
Box 714
851 21 Sundsvall

Besöksadress
Södra Tjörngatan 2

Telefon
060-18 66 00
E-post: kammarrattenisundsvall@dom.se
www.kammarrattenisundsvall.se

Telefax
060-18 66 52

Expeditionstid
måndag – fredag
09:00-16:00

kk

YRKANDE M.M.

Gruvsanering i Kiruna AB (Gruvsanering) yrkar att kammarrätten ska förordna om ingripande enligt LOU och anför i huvudsak följande.

Kirunabostäder AB har meddelat samtliga anbudsgivare att upphandlingen avbröts och att en ny upphandling skulle presenteras; detta har inte skett. Sedan den 13 mars 2012 utför Attentive Fastighet och Företagsservice taks-kottning åt Kirunabostäder AB. Kirunabostäder AB har brutit mot principerna i 1 kap. 9 § LOU genom att ingå kontrakt med en leverantör trots att upphandlingen skulle göras om. Kirunabostäder AB har avbrutit upphandlingen i syfte att därefter tilldela Attentive Fastighet och Företagsservice kontrakt. Gruvsanering har lidit stor ekonomisk skada genom Kirunabostäder AB:s förfarande, särskilt mot bakgrund av kontraktets värde.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten finner skäl att meddela prövningstillstånd och tar upp målet till omedelbart avgörande.

Frågan i målet är om förvaltningsrätten har haft fog för att inte sakpröva Kirunabostäder AB:s beslut att avbryta upphandlingen Takskottningsarbeten.

Enligt 9 kap. 9 § andra stycket LOU gäller bl.a. följande. En skriftlig underrättelse ska snarast möjligt lämnas till anbudssökandena och anbudsgivarna när en upphandlande myndighet beslutar att avbryta en upphandling för vilken det har gått ut inbjudan att lämna anbud samt vid beslut att göra om upphandlingen. I underrättelsen ska skälen för beslutet anges.

Enligt 16 kap. 12 § LOU gäller följande. En ansökan om överprövning av ett beslut att avbryta en upphandling ska ha kommit in till förvaltningsrätten innan tio dagar har gått från det att den upphandlande myndigheten med ett elektroniskt medel har skickat en underrättelse om beslutet och angett skälen för detta. Om underrättelsen har skickats på annat sätt än med ett elektroniskt medel till en eller flera anbudssökande eller anbudsgivare, ska en ansökan om överprövning ha kommit in till förvaltningsrätten innan 15 dagar har gått från utskickandet.

Frågan om en förvaltningsrätt ska sakpröva ett beslut att avbryta en offentlig upphandling när beslutet har fattats under överprövningsförfarandet avseende ett tilldelningsbeslut har inte prövats av Högsta förvaltningsdomstolen. Två kammarrätter har uttalat att sökanden i en sådan situation ska beredas möjlighet att yttra sig över beslutet att avbryta den offentliga upphandlingen innan förvaltningsrätten skriver av målet och för det fall att sökanden motsätter sig att målet avskrivs göra en prövning av om beslutet att avbryta varit sakligt motiverat (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom den 4 april 2006 i mål nr 4108-05 och Kammarrätten i Stockholms beslut den 3 juli 2008 i mål nr 4966-08).

Handläggningen i förvaltningsrätten

Kirunabostäder AB:s upphandling Takskottningsarbeten begärdes överprövad av Gruvsanering vid förvaltningsrätten. Under skriftväxlingen i målet beslutade Kirunabostäder AB att avbryta upphandlingen den 23 februari 2012, vilket meddelades förvaltningsrätten samma dag. Kirunabostäder AB motiverade inte beslutet att avbryta upphandlingen. Gruvsanering fick inte tillfälle att yttra sig över beslutet att avbryta upphandlingen innan förvaltningsrätten avskrev målet dagen därpå. Förvaltningsrätten har således inte prövat om Kirunabostäder AB har haft fog för att avbryta upphandlingen.

Kammarrättens bedömning

Möjligheten att begära överprövning av ett beslut som rör offentlig upphandling får inte vara beroende av att upphandlingsförfarandet formellt har nått ett visst stadium (jfr EU-domstolens dom i mål C-26/03 Stadt Halle och RPL Lochau).

Kammarrätten konstaterar att förvaltningsrättens handläggning inte har möjliggjort för Gruvsanering att få en effektiv och skyndsam prövning av Kirunabostäder AB:s beslut att avbryta upphandlingen. Kammarrätten anser att det måste finnas utrymme för förvaltningsrätten i ett mål om överprövning av en upphandling i anledning av ett tilldelningsbeslut, att bedöma om ett avbrytandebeslut är sakligt grundat och förenligt med gemenskapsrätten.


Förvaltningsrätten har därmed inte haft fog för att skriva av målet utan att bereda Gruvsanering möjlighet att yttra sig över beslutet om att avbryta upphandlingen och för det fall att Gruvsanering motsätter sig en avskrivning pröva om beslutet att avbryta upphandlingen varit sakligt motiverat.

Kammarrätten kan mot bakgrund av instansordningsprincipen inte som första instans pröva om beslutet att avbryta upphandlingen varit sakligt grundat.

Förvaltningsrättens beslut ska således upphävas och målet visas åter till förvaltningsrätten för handläggning i enlighet med vad som anförts ovan.

Kammarrättens beslut om att meddela prövningstillstånd får enligt 33 § tredje stycket förvaltningsprocesslagen inte överklagas.

Hur man överklagar beslutet i övrigt, se bilaga B.



Gunnar Pettersén	Charlotte Waas	Åsa Ärlebrant
kammarrättsråd	kammarrättsråd	kammarrättsråd
ordförande	referent	

Carl Johan Fahlander
kammarrättsfiskal
föredragande



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LULEÅ

BESLUT
2012-02-24
Meddelat i Luleå

Mål nr
149-12:E
D5

Bilaga A

SÖKANDE

Gruvsanering i Kiruna AB, 556823-1608
Box 188
981 23 Kiruna

MOTPART

Kirunabostäder AB, 556531-8622
981 85 Kiruna

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avskriver målet från vidare handläggning.

Dok.Id 25552

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 849 971 26 Luleå	Skeppsbrogatan 41	0920-29 54 90 E-post: forvaltningsrattenilulea@dom.se www.dom.se	0920-29 54 98	måndag – fredag 09:00-12:00 13:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Kirunabostäder AB har genom förenklad upphandling upphandlat ramavtal Takskottningsarbeten. Enligt tilldelningsbeslut den 18 januari 2012 har kontraktet tilldelats Attentive Fastighet och Företagsservice.

Gruvsanering i Kiruna AB (bolaget) har ansökt om överprövning och yrkat att upphandlingen ska göras om. Bolaget har i huvudsak framfört att den upphandlande myndigheten handlat i strid mot bestämmelserna i LOU när den förkastat bolagets anbud. Det finns även brister i utvärderingen och annonseringen. Den upphandlande myndighetens agerande har inneburit skada eller i vart fall risk för skada för bolaget.

Kirunabostäder AB har meddelat att man beslutat att avbryta upphandlingen.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrätten konstaterar att kammarrättspraxis olyckligtvis varierar i frågan om vad domstolen kan pröva när en upphandlande myndighet beslutat att avbryta upphandlingen under en pågående överprövningsprocess. Förvaltningsrättens uppfattning är dock att prövningsramen inte omfattar det nya avbrytandebeslutet varför målet ska avskrivas från vidare handläggning (se Kammarrättens i Göteborg domar den 12 april och den 1 juni 2010 i mål nr 218-10 respektive 6092-09).

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


Britt Dahlin

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Den som vill överklaga kammarrättens avgörande ska skriva till Högsta förvaltningsdomstolen. Skrivelsen ställs alltså till Högsta förvaltningsdomstolen *men ska skickas eller lämnas till kammarrätten.*

Överklagandet ska ha kommit in till kammarrätten *inom tre veckor* från den dag då klaganden fick del av beslutet. Tiden för överklagande för det allmänna räknas dock från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagande infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommar-, jul- eller nyårsafton, räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i Högsta förvaltningsdomstolen fordras att *prövningstillstånd* meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att talan prövas eller om det föreligger synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att grund för resning föreligger eller att målets utgång i kammarrätten uppenbarligen beror på grovt förbiseende eller grovt misstag.

Om prövningstillstånd inte meddelas står kammarrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till Högsta förvaltningsdomstolen varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

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. Vanligtvis får, då kammarrätten inte har fattat något interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas, avtal slutas omedelbart. I de fall där kammarrätten har fattat ett interimistiskt beslut om att upphandlingen inte får avslutas, får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt det interimistiska beslutet. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Skrivelsen med överklagande ska undertecknas av klaganden eller dennes ombud och inges i original samt innehålla;

1. den klagandes namn, personnummer/organisationsnummer, 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 Högsta förvaltningsdomstolen
2. det beslut som överklagas med uppgift om kammarrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet
3. de skäl som klaganden vill åberopa för sin begäran om att få prövningstillstånd
4. den ändring av kammarrättens beslut som klaganden vill få till stånd och skälen härför
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.