



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UMEÅ**

DOM
2014-09-02
Meddelad i
Umeå

Mål nr
517-14

KONKURRENSVERKET	
2014 -09- 0 3	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Carstedts Bil Aktiebolag, 556062-4032
Box 358
891 27 Örnsköldsvik

Ombud: Advokat Mikael Lundberg och jur.kand. Robert Svedjetorp
Advokatbyrån Kaiding Kommanditbolag
Box 124
901 04 Umeå

MOTPART

Västerbottens läns landsting
901 89 Umeå

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 43827

Postadress
Box 193
901 05 Umeå

Besöksadress
Nygatan 45
(Tingshuset)

Telefon
090-17 74 00
E-post: forvaltningsratteniumea@dom.se

Telefax
090-13 75 88

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-12:00
13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Västerbottens läns landsting (Landstinget) har genomfört en öppen upphandling av Fullserviceleasing fordon (diariernr VLL 1922-2013).

Av Landstingets beslut daterat den 19 februari 2014 framgår bl.a. att det inkommit anbud från Carstedts Bil AB (Carstedts) och Motorcentralen i Umeå AB (Motorcentralen) samt att inget av dessa anbud uppfyller ställda krav, varför upphandlingen avbryts. Vidare framgår att Carstedts anbud inte uppfyllde skallkravet att beräknad leveranstid i antal veckor ska anges i anbudet samt att Motorcentralen inte uppfyllde skallkravet att offererad minibuss ska ha fått fem stjärnor vid provning enligt Euro NCAP.

I Landstingets upphandlingsrapport daterad den 11 mars 2014 anges bl.a. att Motorcentralen uppmärksammat Landstinget på att deras anbud innehåller en minibuss, Volkswagen Sharan, som fått fem stjärnor vid provning enligt Euro CAP, varför det finns anledning att på nytt utvärdera deras anbud. Det framgår vidare att genomförd utvärdering visar att Motorcentralen uppfyller samtliga ställda krav enligt förfrågningsunderlaget. Härfter har Landstinget genom tilldelningsbeslut den 14 mars 2014 tilldelat Motorcentralen kontraktet.

Carstedts ansöker om överprovning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska göras om.

Landstinget bestrider bifall till ansökan.

PARTSANFÖRANDEN

Carstedts

En offentlig upphandling kan avslutas på två sätt, antingen genom ett tilldelningsbeslut eller att genom ett beslut att avbryta upphandlingen. Genom att avbryta upphandlingen har den avslutats. Landstinget har trots detta valt att på nytt utvärdera det andra anbudet och då funnit att det uppfyller kraven i upphandlingen och fattat ett tilldelningsbeslut.

Det finns inget stöd för Landstinget att fullfölja den avbrutna upphandlingen med mindre än att beslutet att avbryta upphandlingen överklagats till en förvaltningsdomstol som sedan förordnat att upphandlingen ska fortsätta. Landstinget har således inte haft möjlighet att göra en ny anbudsutvärdering och tilldela en leverantör ett avtal i en redan avslutad upphandling. Förfarandet saknar stöd i LOU och genom det felaktiga förfarandet riskerar Carstedts att lida skada.

Landstinget

Av 27 § förvaltningslagen (1986:223), FL, framgår att en myndighet som finner att ett beslut, som den har meddelat som första instans, är uppenbart oriktigt på grund av nya omständigheter eller av någon annan anledning ska ändra beslutet.

Av praxis från kammarrätterna följer att en upphandlande myndighet på eget initiativ kan rätta eller ompröva sitt tidigare ställningstagande och meddela ett nytt tilldelningsbeslut så länge något kontrakt inte har slutits. En rättelse eller omprövning får emellertid inte göras i syfte att kringgå bestämmelserna i upphandlingsdirektiven, LOU eller på ett sådant sätt att de grundläggande unionsrättsliga principerna träds förnär. Något formellt hinder mot att ompröva ett

tilldelningsbeslut finns således inte. Samma möjlighet för upphandlande myndighet måste, med stöd av 27 § FL, anses föreligga att ändra ett beslut om avbrytande av upphandling till ett tilldelningsbeslut. Beslutet att avbryta upphandlingen överprövades inte.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

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

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande enheten har brutit mot 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU och detta har medfört att leverantören lidit eller kan komma att lida skada, ska förvaltningsrätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Frågan i målet är om Landstinget på något sätt agerat i strid med LOU genom att först avbryta upphandlingen och därefter fortsätta upphandlingsförfarandet genom att fatta ett nytt beslut om att tilldela Motorcentralen kontraktet.

Nämnden för offentlig upphandling (NOU) har i yttrande 9 december 2003 i Kammarrättens i Sundsvall mål 2831-03 uttalat följande. ”Det finns enligt NOU:s mening inget hinder mot att en upphandlande enhet på eget initiativ rättar eller omprövar sin utvärdering av inkomna anbud eller sitt tilldelningsbeslut, under förutsättning att grund för rättelse eller omprövning föreligger. [...] Rättelse eller omprövning får inte göras i syfte att kringgå bestämmelser i upphandlingsdirektiven och LOU och därmed gynna viss leverantör, eller så att de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna träds för när”.

Förvaltningsrätten konstaterar först att det inte synes finnas något hinder mot att rätta eller ompröva ett tilldelningsbeslut eller, såsom i nu aktuellt mål, ett beslut att avbryta en upphandling, under förutsättning att detta inte sker i syfte att gynna viss leverantör, eller genom åsidosättande av de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna på annat sätt.

Genom vad som framkommit i målet är inte visat att Landstingets agerande, genom att fatta ett nytt beslut om tilldelning, inneburit risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning varför förfarandet inte kan anses strida mot LOU. Carstedts ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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


Lena Bergsdorf

Rådman

Målet har föredragits av Kristin Persson.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

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. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas 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

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. 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. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer

till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

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.