



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

DOM
2013-07-10
Meddelad i
Uppsala

Mål nr
3439-13
Enhet 1

SÖKANDE

Enstar AB, 556613-8367
Box 1245
131 28 Nacka Strand

MOTPART

AB Sigtunahem, 556059-5356
Box 509
195 25 Märsta

KONKURRENSVERKET	
2013-07-12	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

ÖVERPRÖVAD UPPHANDLING

AB Sigtunahems upphandling "Geo-lager Lindvägen Märsta"

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 95393

Postadress Box 1853 751 48 Uppsala	Besöksadress Kungsgatan 49	Telefon 018-16 73 00 E-post: forvaltningsratteni uppsala@dom.se	Telefax 018-16 73 43	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
-------------------------------------------------	--------------------------------------	-------------------------------------------------------------------------------------	--------------------------------	---------------------------------------------------------

BAKGRUND OCH YRKANDEN

AB Sigtunahem (Sigtunahem) genomför en upphandling "Geo-lager Lindvägen Märsta" (upphandlingen). Sigtunahem har den 28 juni 2013 fattat ett tilldelningsbeslut om att teckna avtal med Scandinavian Energy Efficiency Co. SEEG AB (SEEC).

Enstar AB (Enstar) ansöker i ansökan inkommen till förvaltningsrätten den 9 juli 2013 om överprövning av upphandlingen. Enstar yrkar att upphandlingen i första hand ska rättas och i andra hand att den ska göras om. Enstar yrkar vidare att förvaltningsrätten interimistiskt ska besluta att upphandlingen inte får avslutas innan annat beslut har fattats.

Sigtunahem anför att det från datumet för tilldelningsbeslutet löpte en avtalsspärr på tio dagar fram till och med den 8 juli 2013, samt att ansökan om överprövning därmed inkommit för sent. Sigtunahem anför vidare att aktuell upphandling genomförts som en direktupphandling och att något avtal ännu inte tecknats i upphandlingen.

DOMSKÄL

Fråga om ansökan om överprövning inkommit i rätt tid

I 16 kap. 11 § LOU anges att en ansökan om överprövning av en upphandling ska ha kommit in till förvaltningsrätten före utgången av en sådan avtalsspärr som avses i 16 kap. 1 eller 3 §. I 16 kap. 2 § LOU anges emellertid att avtalsspärr inte gäller vid direktupphandling enligt 15 kap. 3 § andra stycket. I de fall en avtalsspärr inte gäller för en upphandling tillämpas 16 kap. 6 § andra stycket LOU för att bedöma om en ansökan är inkommen i rätt tid. I 16 kap. 6 § andra stycket LOU anges att överprövning av en upphandling får inte ske efter det att avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör.

Sigtunahem har i målet anfört att upphandlingen genomförts som en direktupphandling. I de Administrativa Föreskrifterna (AFB.11) daterade den 12 april 2013 anges vidare att ”upphandlingen genomförs som en direktupphandling enligt 15 kap. 3 § andra stycket LOU”. En tillämpning av bestämmelserna i 16 kap. 2 och 6 §§ LOU skulle således innebära att det finns möjlighet att inkomma med en ansökan om överprövning av upphandlingen fram till dess att Sigtunahem slutit ett avtal med en leverantör.

Sigtunahem anför emellertid att det från datumet för tilldelningsbeslutet löpte en avtalsspärr på tio dagar fram till och med den 8 juli 2013. I de Administrativa Föreskrifterna (AFB.53) daterade den 12 april 2013 anges att ”tilldelningsbeslutet om antagande av anbud eller annan accept av anbud är bindande för beställaren först om och när ingen talan förts mot upphandlingen i förvaltningsdomstol eller beslut om sådan talan inte föreligger”. Denna formulering antyder att det för upphandlingen skulle gälla en avtalsspärr under en viss tid efter det att tilldelningsbeslutet fattats. Någon ytterligare precisering av hur lång en sådan avtalsspärr skulle vara anges dock inte. Mot bakgrund av att en för upphandlingen eventuellt avsedd föreskrift om avtalsspärr inte framkommit på ett tillräckligt öppet sätt, samt att utgångspunkten i LOU är att någon avtalsspärr inte gäller vid direktupphandlingar, finner förvaltningsrätten att det för upphandlingen inte gäller någon avtalsspärr. Då Sigtunahem ännu inte slutit avtal med en leverantör, finner förvaltningsrätten vidare att ansökan om överprövning inkommit till förvaltningsrätten i rätt tid.

Fråga om eventuellt ingripande emot upphandlingen

Som grund för sitt yrkande att upphandlingen i första hand ska rättas och i andra hand göras om anför Enstar att Sigtunahem gjort ett räknefel i sin poängsammanställning och att en korrigerad beräkning visar att SEEC felaktigt erhållit högst poäng och därmed inte har det mest fördelaktiga anbudet.

Enligt 16 kap. 4 § LOU får en allmän förvaltningsdomstol överpröva en upphandling efter ansökan av en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada. I 16 kap. 6 § LOU anges vidare att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts. Av 16 kap. 6 § framgår således att det inte är tillräckligt att sökanden anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada för att grund för ett ingripande emot upphandlingen ska föreligga, utan sökanden ska visa att han eller hon har lidit eller kan komma att lida skada av den eller de brister som påtalats (jmf Högsta Förvaltningsdomstolens dom den 1 juli 2013 i mål nr 96-13).

Förvaltningsrätten, som tar upp målet till slutligt avgörande, konstaterar att Enstar inte ens har uppgett att bolaget har lidit eller kan komma att lida skada på grund av hur Sigtunahem har genomfört poängsammanställningen under anbudsutvärderingen. Förvaltningsrätten finner därför att grund för ingripande i enlighet med 16 kap. 6 § LOU saknas. Ansökan om överprövning ska således avslås.

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



Annika Lowén
rådman

Målet har handlagts av Christine Repond.



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. 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.

