



KLAGANDE

Frestadius Åkeri AB, 556096-6466
Skärvstavägen 25
881 30 Sollefteå

MOTPART

Sollefteå kommun
881 80 Sollefteå

KONKURRENSVERKET	
2015 -12- 18	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten i Härnösands beslut den 15 december 2015
i mål nr 4040-15, se bilaga A

SAKEN

Avvisad talan i mål om offentlig upphandling

KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

Kammarrätten meddelar prövningstillstånd.

Kammarrätten upphäver förvaltningsrättens beslut och visar målet till
förvaltningsrätten för prövning i sak.

YRKANDEN M.M.

Frestadius Åkeri AB yrkar att förvaltningsrättens beslut ska upphävas och att bolagets ansökan om överprövning ska anses ha inkommit innan avtalsspärren löpte ut. Till stöd för sin talan anför bolaget följande. I tilldelningsbeslutet angavs ”lagenlig avtalsspärr på 10 dagar upphör 2015-12-14”. Underrättelse om tilldelningsbeslut ska innehålla en exakt uppgift om avtalsspärrens längd. Det nu aktuella tilldelningsbeslutet kan inte uppfattas på annat sätt än att det datum som angivits ska gälla.

SKÄLEN FÖR KAMMARRÄTTENS AVGÖRANDE

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

I målet är ostridigt att tilldelningsbeslutet meddelades den 1 december 2015, att underrättelse om tilldelningsbeslutet skickats per e-post samma dag, att det i tilldelningsbeslutet angavs ”lagenlig avtalsspärr på 10 dagar upphör 2015-12-14” och att bolagets ansökan om överprövning inkom till förvaltningsrätten söndagen den 13 december 2015.

Om en upphandlande myndighet i underrättelsen om tilldelningsbeslutet angett en längre avtalsspärr än den föreskrivna minimitiden, får avtal inte ingås förrän efter utgången av den angivna perioden (16 kap. 1 § tredje stycket lagen [2001:1091] om offentlig upphandling, LOU).

Av förarbetena till LOU framgår bl.a. följande. Syftet med skyldigheten att i tilldelningsbeslut ange exakt uppgift om avtalsspärrens längd är att ge all relevant information som är nödvändig för att leverantörerna ska kunna ansöka om överprövning. Eftersom längden av den period under vilken avtal inte får ingås varierar mellan medlemsstaterna är det viktigt att berörda

anbudsgivare och anbudssökande underrättas om den period de faktiskt har till förfogande för att ansöka om överprövning (prop. 2009/10:180 s.113 ff.). Varken i LOU eller i direktivet stadgas någon skyldighet för en upphandlande myndighet att meddela avtalsspärrens längd tidigare än i tilldelningsbeslutet (a a s. 110).

I tilldelningsbeslutet anges att avtalsspärren upphör den 14 december 2015. Ansökan om överprövning av upphandlingen inkom till förvaltningsrätten söndagen den 13 december 2015 och har således inkommit till förvaltningsrätten inom den avtalsspärr som angivits i tilldelningsbeslutet. Bolagets ansökan om överprövning borde därmed inte ha avvisats utan tagits upp till prövning i sak. Målet ska därför visas åter till förvaltningsrätten.

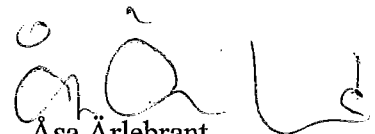
Beslutet att meddela prövningstillstånd får enligt 33 § tredje stycket förvaltningsprocesslagen (1971:291) inte överklagas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR i övrigt, se bilaga B (formulär 9).



Annika Sandström
kammarrättslagman
ordförande

Elsa Nihlén
kammarrättsråd
referent



Åsa Ärlebrant
kammarrättsråd

Jeanette Sundqvist
föredragande



Bilaga A

SÖKANDE

Frestadius Åkeri AB, 556096-6466
Skärvstavägen 25
881 30 Sollefteå

MOTPART

Sollefteå kommun
881 80 Sollefteå

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2008:1091) om offentlig upphandling; fråga om
avvisning

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar ansökan om överprövning.

Dok.Id 101644

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611-46 06 00

E-post:
forvaltningsratteniharnosand@dom.se

www.forvaltningsratteniharnosand.domstol.se

Telefax
0611-51 18 20

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Sollefteå kommun (kommunen) genomför upphandling av transport av rötslam (dnr UH-2015-34). Upphandlingen sker enligt förenklat förfarande och med utvärderingsgrunden det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Avtal tilldelades Allmiljö i Umeå AB (Allmiljö) i beslut den 1 december 2015.

Frestadius Åkeri AB ansöker om överprövning enligt LOU. Ansökan kom in till förvaltningsrätten den 13 december 2015.

Kommunen har i målet upplyst om att tilldelningsbeslutet skickades per e-post den 1 december 2015 och att kommunen inte annonserat någon längre avtalsspärrtid än tio dagar. Vidare har kommunen gett in e-postlogg av vilken det framgår att tilldelningsbesked skickats den 1 december 2015 och att avtal kommer att tecknas med Allmiljö tidigast om tio dagar förutsatt att inte överprövning sker.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Aktuella bestämmelser

Vid förenklat förfarande och urvalsförfarande ska den upphandlande myndigheten snarast möjligt skriftligen underrätta anbudsgivarna om de beslut som avses i 9 kap. 9 § och lämna sådana upplysningar som avses i 9 kap. 10 §. Detta framgår av 15 kap. 19 § LOU.

En upphandlande myndighet ska snarast möjligt skriftligen underrätta anbudsgivarna om de beslut som har fattats om att sluta ett ramavtal eller att tilldela ett kontrakt och om skälen för besluten. I underrättelsen ska myndigheten ange den period under vilken avtal enligt 16 kap. 1 § inte får ingås (avtalsspärr). Detta framgår av 9 kap. 9 § LOU.

Om en upphandlande myndighet är skyldig att skicka en underrättelse om tilldelningsbeslut enligt 9 kap. 9 § första stycket eller 15 kap. 19 § och underrättelsen har skickats med ett elektroniskt medel, får den upphandlande myndigheten inte ingå avtal (avtalsspärr) förrän tio dagar har gått från det att underrättelsen skickades. Om en upphandlande myndighet i underrättelsen har angett en längre avtalsspärr än den föreskrivna minimifristen, får avtal

inte ingås förrän efter utgången av den angivna perioden. Detta framgår av 16 kap. 1 § LOU.

Av kommentaren till 16 kap. 1 § LOU framgår bl.a. följande. En upphandlande myndighet får enligt bestämmelsen tillämpa en längre avtalsspärr än minimifristen om tio dagar. Av bestämmelsen följer att om myndigheten har utannonserat en sådan längre tidsfrist är myndigheten skyldig att tillämpa den. Den längre tidsfristen ska framgå av underrättelse om tilldelningsbeslut i 15 kap. 9 § (Rosén Andersson m.fl., *Lagen om offentlig upphandling – En kommentar*, andra upplagan, kommentaren till 16 kap. 1 § LOU).

En ansökan om överprövning av en upphandling ska ha kommit in till förvaltningsrätten före utgången av en sådan avtalsspärr som avses i 1 eller 3 §. (16 kap. 11 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet gäller om ansökan om överprövning kommit in i rätt tid, dvs. innan avtalsspärrtiden löpt ut.

Underrättelsen om tilldelningsbeslutet ska innehålla en exakt uppgift om avtalsspärrens längd (prop. 2009/10:180 s. 115). Det framgår inte av LOU eller de bakomliggande bestämmelserna i rättsmedelsdirektiven om den upphandlande myndigheten måste ange vilket datum som spärren löper ut, eller om det räcker att ange dagen för utskickandet av underrättelsen och ange hur många dagar avtalsspärren löper. Det väsentliga torde vara att det av informationen i underrättelsen går att uppfatta att det följer en period under vilken avtal inte får ingås, samt hur länge denna period löper (Asplund, Anders m.fl., *Överprövning av upphandling – och andra rättsmedel enligt LOU och LUF*, 2012, s. 144).

Av utredningen i målet framgår att kommunen skickat ut tilldelningsbeslutet den 1 december 2015 per e-post. Sista dag för att komma in med ansökan var således den 11 december 2015. Av tilldelningsbeslutet framgår dock följande.

”Lagenlig avtalsspärr på 10 dagar upphör 2015-12-14”

Kommunen har upplyst om att någon längre avtalsspärrtid än tio dagar inte har annonserats. Förvaltningsrätten finner därför att det i målet inte är fråga om någon sådan längre avtalsspärr som avses i 16 kap. 1 § tredje stycket LOU även om den 14 december 2015 också lämnats som ett datum i samband med tilldelningsbeslutet.

Frestadius ansökan om överprövning har kommit in till förvaltningsrätten först den 13 december 2015. Med beaktande av det som anförts ovan finner förvaltningsrätten att ansökan om överprövning kommit in för sent. Ansökan kan därför inte tas upp till prövning utan ska avvisas (jfr Kammarrätten i Stockholm mål nr 2249-11).

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



Robert Dalman

rådman

Målet har föredragits av föredraganden Benjamin Älmedal.

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. 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 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 krävs att prövningstillstånd meddelas. Högsta förvaltningsdomstolen lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas eller om det finns synnerliga skäl till sådan prövning, såsom att det finns grund för resning 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 innehålla följande uppgifter;

1. den klagandes namn, person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. 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 klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. 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 för detta
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.