



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

DOM
2014-04-10
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
4260-13 E
4261-13 E

SÖKANDE

ACR Aviation Capacity Resources AB, 556656-1204
Box 500
111 73 Stockholm

Ombud: advokaterna Mikael Dubois och Fredrik Linder
Hamilton Advokatbyrå KB
Box 715
101 33 Stockholm

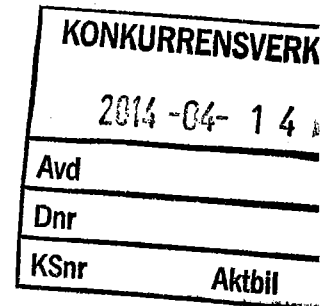
MOTPARTER

Midlanda Flygplats AB, 556932-4832
861 83 Timrå

Örnsköldsvik Airport AB, 556838-9968
Västanå 100
896 91 Husum

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, LUF



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår begäran om överprövning.

Dok.Id 72049

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611-46 06 00
E-post:
forvaltningsratteniharnosand@dom.se

Telefax
0611-51 18 20

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Midlanda Flygplats AB och Örnsköldsvik Airport AB (de upphandlande enheterna) genomför gemensamt en upphandling av flygtrafiktjänst enligt förenklat förfarande. Vid anbudstidens utgång hade ett anbud från Luftfartsverket kommit in. I tilldelningsbeslut den 11 december 2013 antogs det inkomna anbudet från Luftfartsverket, och avtal tecknades därefter den 18 december 2013.

ACR Aviation Capacity Resources AB (ACR) ansöker om överprövning och yrkar - så som talan slutligen fastställts - att förvaltningsrätten ska besluta att avtalen ska förklaras ogiltiga och anförde bl.a. följande till stöd för sin talan. Den underrättelse om tilldelningsbeslut som skickats uppfyller inte kraven i 9 kap. 9 § LUF, då någon avtalsspärr inte angetts. Avtalen har därför slutits före en sådan underrättelse om tilldelningsbeslut som avses i 15 kap. 19 § LUF. Vidare strider utformningen av förfrågningsunderlaget mot proportionalitetsprincipen, transparensprincipen, likabehandlingsprincipen och 1 kap. 24 § LUF, varför ACR har riskerat att lida skada. ACR redovisar därefter utförligt för dessa grunder.

De upphandlande enheterna bestrider ACR:s yrkande, begär att ansökan om överprövning ska lämnas utan åtgärd, och i andra hand att yrkandet om ogiltigförklaring ska avslås, och anför i huvudsak följande till stöd för sin inställning. Avtal tecknades med den enda anbudsgivaren redan innan ansökan om överprövning gjordes. Upphandlingar med endast en anbudsgivare är undantagna från regeln om upplysning om tilldelningsbeslut. När det inte föreligger någon skyldighet att skicka en underrättelse om tilldelningsbeslut kommer följaktligen inte heller någon avtalsspärr att gälla. Vad ACR anført om tilldelningsbeslutets utformning ska inte prövas då det inte formellt krävs ett sådant då endast en anbudsgivare finns. De upphandlande enheterna bemöter vidare de övriga av ACR anförda grunderna.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Enligt 16 kap. 13 § andra stycket LUF ska rätten förklara ett avtal ogiltigt, om det har slutits i strid med bestämmelserna om avtalsspärr eller om avtalet har slutits före en underrättelse om tilldelningsbeslut enligt 9 kap. 9 § första stycket eller 15 kap. 19 §. För ogiltighet i sådana fall krävs dessutom att de grundläggande principerna i 1 kap. 24 § eller någon annan bestämmelse i denna lag har överträtts och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Det framgår av 9 kap. 9 § LUF att en upphandlande enhet snarast möjligt skriftligen ska underrätta anbudssökandena och 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 enheten ange den period under vilken avtal enligt 16 kap. 1 § inte får ingås (avtalsspärr). Detta gäller enligt 15 kap. 19 § LUF även vid förenklat förfarande.

Om en upphandlande enhet 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 eller skickats på annat sätt, får den upphandlande enheten enligt 16 kap. 1 § LUF inte ingå avtal förrän tio respektive 15 dagar har gått från det att underrättelsen skickades.

I den aktuella upphandlingen har endast ett anbud kommit in. Efter att ACR begärt överprövning har det kommit fram att avtal mellan de upphandlande enheterna och den ende anbudsgivaren tecknats redan innan begäran om överprövning gjordes. ACR har därför justerat sitt yrkande till att förvaltningsrätten ska förklara att avtalen är ogiltiga, på grunden att avtalen slutits i strid med bestämmelserna om avtalsspärr och de grundläggande principerna i 1 kap. 24 § eller någon annan bestämmelse i denna lag har överträtts och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan

komma att lida skada. Fråga i målen är således i första hand om de upphandlande enheterna brutit mot reglerna om avtalsspärr.

Förvaltningsrätten konstaterar att det är skyldigheten att skicka en underrättelse om tilldelningsbeslut som utlöser avtalsspärren. När det endast finns en anbudsgivare finns det emellertid inte någon skyldighet att skicka en underrättelse om tilldelningsbeslutet och någon avtalsspärr gäller därför inte i dessa fall (se HFD:s beslut (ej prövningstillstånd) den 15 februari 2013 i målnr 419-13 (Förvaltningsrätten i Stockholms dom den 12 oktober 2012 i målnr 20167-12) och prop. 2009/10:180 s. 117 f.). I detta fall, då det endast funnits en anbudsgivare, har det således inte funnits någon skyldighet att skicka en underrättelse om tilldelningsbeslut och någon avtalsspärr har inte gällt. Därmed kan inte avtalen ogiltighetsförklaras. Bedömningen innebär förvisso att fristen för att begära överprövning efter ett tilldelningsbeslut med bara en anbudsgivare kan bli oerhört kort. Presumptiva anbudsgivare är dock inte hänvisade till den fristen utan kan angripa upphandlingen redan från den tidpunkten som upphandlingen påbörjats. ACR:s ansökan om att avtalen ska ogiltighetsförklaras ska således avslås.

Vid denna utgång saknas anledning för förvaltningsrätten att pröva de övriga grunder för ingripande enligt LUF som ACR har gjort gällande.

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



Carina Ferm Brodén

rådman

Målet har föredragits av föredraganden Gunilla Lavås.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.

För att kammarrätten ska kunna ta upp Ert överklagande måste Er skrivelse ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då Ni fick del av domen/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. Om sista dagen för överklagande infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att besvärshandlingen kommer in nästa vardag.

Om klaganden är en part som företräder det allmänna, ska överklagandet alltid ha kommit in inom tre veckor från den dag beslut meddelades.

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.