



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

Föredraganden G Lavås

DOM
2013-01-21
Meddelad i
Härnösand

Mål nr
3452-12 E

SÖKANDE

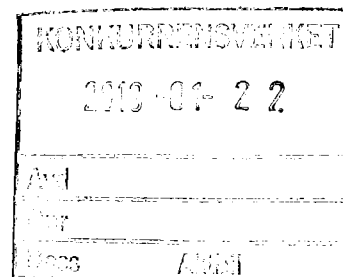
Höga Kusten Ådalen Taxi ek. för, 716460-4105
c/o M Bergman
Veåsand 115
870 33 Docksta

MOTPART

Kramfors kommun
872 80 Kramfors

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 48491

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611 - 34 98 00

E-post:
forvaltningsratteniharnosand@dom.se

Telefax
0611 - 34 98 10

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Kramfors kommun genomför upphandling av mattransporter från tillagningskök/produktionskök till vissa enheter (dnr KS2012/447). Upphandlingen genomförs som en förenklad upphandling. Sista anbudsdag för inlämnande av anbud är den 25 september 2012.

YRKANDEN M.M.

Höga Kusten Ådalen Taxi ek. för. (sökanden) begär överprövning, yrkar att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen ska göras om och anför i huvudsak följande. Denna upphandling har under lång tid återkommit vartannat år. Kommunen har tidigare skickat ut en skriftlig uppsägning av gällande avtal, informerat om att ny upphandling ska genomföras och sedan annonserat i dagspressen. Pågående avtal har förlängts till den 31 december 2012. Kommunen har gått ut betydligt tidigare än vid föregående upphandlingar och endast med elektronisk annonsering. Sista anbudsdag var redan i slutet av september, medan föregående upphandlingar hade sista anbudsdag i november respektive oktober. På grund av detta fick de befintliga entreprenörerna ingen chans att delta i anbudsgivningen, och begär därför att upphandlingen görs om. Upphandlingen genomförs som en förenklad upphandling, och förvaltningsrätten bör undersöka om upphandlingen underskrider det tröskelvärde som då gäller. I annat fall gäller ju längre annonseringstid och anbudstid, och om så är fallet ska upphandlingen även på den grunden göras om. Även den del av transporterna som kommunen avser att köra i egen regi borde konkurrensutsättas och värdet av dessa därmed ingå i upphandlingens totala värde. Upphandlingens värde borde uppgå till minst 2 400 000 kr på två år.

Kramfors kommun (kommunen) bestrider bifall till ansökan om anför bl.a. följande. Kommunen har tidigare tecknat avtal med sökanden, vilket gällde till och med den 31 december 2011 med möjlighet till förlängning under 12 månader. Av avtalet framgår att i de fall förlängningsklausulen

inte utnyttjas, upphör avtalet automatiskt att gälla. Således föreligger ingen skyldighet för kommunen att informera leverantören om avtalets upphörande inom den ordinarie avtalsperioden. Vad gäller tidpunkten för annonsering av ny upphandling bör nytt avtal vara tecknat när det gamla löper ut. Annonsering i dagspressen görs inte längre utan sker endast på kommunens hemsida och i annonseringsdatabasen e-Avrop. Annonseringen har varit tillgänglig i 34 dagar. Samtliga intresserade entreprenörer måste regelbundet besöka kommunens hemsida för att informera sig om vilka upphandlingar som är annonserade. Vad gäller val av upphandlingsform har kostnaden beräknat 2012 års kostnader för mattransporter till 1 600 000 kr, varav cirka 700 000 kr kommer att debiteras internt. Kostnaderna beräknas bli lägre från och med 2013 på grund av pågående organisationsförändringar inom skola och äldreomsorg. Interdebiteringen har bokförts och på grund av den osäkra situationen har inte heller förlängningsåret medräknats. Därmed har det totala upphandlingsbeloppet hamnat under tröskelvärdet om 1 900 000 kr.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Grundläggande principer för offentlig upphandling är enligt 1 kap. 9 § LOU att upphandlande myndigheter ska 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.

Enligt 16 kap. 6 § första stycket LOU ska förvaltningsrätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Det är endast frågan om den aktuella upphandlingen genomförts i enlighet med de grundläggande principerna i LOU och även i övrigt i enlighet med LOU med avseende på de av föreningen anförda grunderna som kan prövas i detta mål. Fråga om huruvida uppsägningen av det föregående avtalet med sökanden, som tidigare utförde de mattransporter som nu upphandlas för en ny period, regleras av det föregående avtalet mellan parterna. Tvist om det avtalet kan inte prövas inom ramen för LOU i en ny upphandling.

Vidare konstaterar förvaltningsrätten att sökanden inte lämnat något anbud. Orsaken till detta är att sökanden inte förrän efter att anbudstiden gått ut uppmärksammat att upphandling pågick. Med hänsyn till detta finner förvaltningsrätten endast skäl att pröva frågan om kommunen genom sitt val av upphandlingsförfarande tillämpat en för kort annonseringstid.

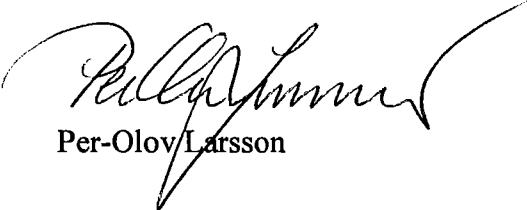
Förvaltningsrätten konstaterar att upphandlingen genomförts med förenklat förfarande, eftersom kommunen uppskattat kontraktets värde till under tröskelvärdet, det vill säga understigande 1 897 540 kr. Värdet av ett kontrakt ska enligt 15 kap. 3 a § LOU uppskattas till det totala belopp som kan komma att betalas enligt kontraktet varvid exempelvis options- och förlängningsklausuler ska beaktas som om de utnyttjats. Detta innebär att beräkningen i praktiken utgår från den upphandlande myndighetens uppskattning. Beräkningen ska dock ske på objektiva grunder. Det är den upphandlande myndigheten som har bevisbördan för sitt val av upphandlingsförfarande och det ankommer därmed i ett fall som det förevarande på denna att visa att förutsättningar föreligger som medger upphandling med förenklat förfarande (jfr prop. 2001/02:142 s. 99, samt Kammarrättens i Stockholm dom den 22 juli 2011, mål nr 3103-11). Utifrån vad som anförts av parterna finner inte förvaltningsrätten anledning att göra annan bedömning av kontraktets värde än den som den upphandlande myndigheten har

gjort. Kommunen har således haft rätt att genomföra upphandlingen med förenklat förfarande. Därvid ska bestämmelserna i 15 kap. LOU tillämpas.

Enligt 15 kap. 4 § första stycket LOU ska den upphandlande myndigheten vid förenklat förfarande begära anbud genom annons i en elektronisk databas, som är allmänt tillgänglig, eller genom annons i annan form som möjliggör effektiv konkurrens. Vidare stadgas i 15 kap. 9 § LOU att anbudssökande och anbudsgivare ska ges skälig tid att komma in med ansökningar respektive anbud.

Förvaltningsrätten anser att den annonseringstid om 34 dagar som förevarit får anses vara skälig. Sökandens egen försumlighet vad gäller att kontrollera om någon upphandling inletts, i vilken det skulle vara intressant för sökanden att lämna anbud, medför inte att kommunen genomfört upphandlingen i strid mot någon bestämmelse i LOU. Vid denna bedömning anser inte förvaltningsrätten att sökanden visat sig ha lidit eller riskerat att lida skada på grund av hur upphandlingen genomförts. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Per-Olov Larsson



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska 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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås 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 kammarrätten,

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

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1C LOU