



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2018-08-30
 Meddelad i Malmö

Mål nr
 8818-18

SÖKANDE

Thells Bussar och Bilverkstad AB, 556113-6762

Ombud: advokat Anne Merete Mellemsaether
 Advokatfirman Mellemsaether AB
 Kyrkogatan 17
 222 22 Lund

MOTPART

Svedala kommun
 Kommunhuset
 233 80 Svedala

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)

KONKURRENSVERKET	
2018-08-05	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Thells Bussar och Bilverkstad AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 454304

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00

Telefax
 040-97 24 90

E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00–16:00

BAKGRUND

Svedala kommun genomför en upphandling avseende skolskjuts. Upphandlingen genomförs med öppet förfarande. Enligt tilldelningsbeslut fattat den 26 juli 2018 ska Bergkvarabuss Aktiebolag tilldelats kontrakt.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Thells Bussar och Bilverkstad AB (Thells) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska få avslutas först sedan rättelse vidtagits på så sätt att bolagets anbud antas i enlighet med den upphandlande myndighetens första utvärderingsprotokoll. Till grund för talan anför Thells följande. Thells anbud uppfyller samtliga ställda skall-krav i upphandlingen, vilket även den upphandlande myndigheten ansåg när Thells tilldelades kontraktet vid den första anbudsutvärderingen. I kommunens nya utvärderingsprotokoll den 26 juli 2018 har Thells diskvalificerats med hänvisning till att förvaltningsrättens dom i mål nr 3525-18 angående att Thells inte uppfyllt ställda skall-krav har vunnit laga kraft. Förvaltningsrättens dom hade dock inte vunnit laga kraft. Thells anbud har således diskvalificerats på felaktiga grunder, vilket strider mot likabehandlingsprincipen. Det är uppenbart att Thells lidit skada av att diskvalificeras i utvärdering nummer två.

Svedala kommun anser att ansökan ska avslås och anför följande. Kommunen har följt domstolarnas beslut och inte beaktat Thells anbud vid den nya utvärderingen. Högsta förvaltningsrätten hade visserligen ännu inte fattat beslut om prövningstillstånd, varför förvaltningsrättens dom inte hade vunnit laga kraft. Thells kan dock inte anses ha lidit eller riskerat att lida någon skada då Thells uppfyllelse av förfrågningsunderlagets krav redan har prövats rättsligt.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

En upphandlande myndighet ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Av 20 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Thells anför till grund för sin ansökan att Svedala kommun har brutit mot LOU genom att förkasta bolagets anbud på felaktigt grunder eftersom förvaltningsrättens dom ännu inte hade vunnit laga kraft.

En förutsättning för att en ansökan om ingripande mot en upphandling ska kunna vinna bifall är att sökanden visar att denne har lidit eller riskerat att lida skada av den påtalade bristen i upphandlingen.

Förvaltningsrätten har i dom den 25 juni 2018 i mål nr 3525-18 funnit att anbudet från Thells rätteligen skulle ha förkastats av Svedala kommun eftersom det inte uppfyllde samtliga ställda obligatoriska krav i upphandlingen. Förvaltningsrätten har med anledning härav förordnat att den aktu-

ella upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett genom förnyad anbudsutvärdering, i vilken anbudet från Thells inte får beaktas. Domen har numera vunnit laga kraft sedan Högsta förvaltningsdomstolen den 29 augusti 2018 beslutat att inte meddela prövningstillstånd (mål nr 4353-18). Skäl för förvaltningsrätten att nu gör en annan bedömning avseende Thells kravuppfyllelse och rätt att delta i anbudsutvärdering i upphandlingen har inte framkommit.

Vid nu angivna förhållanden finner förvaltningsrätten inte visat att Thells har lidit eller riskerat lida skada till följd av den återopade bristen i upphandlingen. Ansökan ska därför avslås.

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

Mattias Steen

Lena Palmér har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

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

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.