



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen
Enhet 17

DOM
2013-12-20
Meddelad i Stockholm

Mål nr
27562-13

1

SÖKANDE

I.S Miljölogik Aktiebolag, 556629-7049
Jakob Westinsgatan 1 B
112 20 Stockholm

MOTPART

Aktiebolaget Stockholmshem, 556035-9555
Box 9003
102 71 Stockholm

SAKEN

Ogiltighetstalan enligt lagen om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår I.S Miljölogik Aktiebolags ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2013-12-23	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 432754

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag
09:00-15:00

YRKANDEN M.M.

Aktiebolaget Stockholmshem (Stockholmshem) genomför en upphandling avseende luftbehandlingsentreprenad. Genom tilldelningsbeslut tilldelades annan leverantör än I.S Miljölogik Aktiebolag (I.S Miljölogik) kontrakt. Stockholmshem tecknade kontrakt med denna leverantör den 12 november 2013.

I.S Miljölogik överklagar Stockholmshems beslut att anlita annan leverantör och yrkar att kontraktet ska tilldelas I.S Miljölogik. Till stöd för sin talan anför bolaget sammanfattningsvis följande. Bolaget motsätter sig att den vinnande leverantören fått möjlighet att efter antagandet revidera sin offert uppåt från 2 970 000 kr till 3 445 000 kr. Vinnande leverantören missade att räkna in tätning av självdragskanaler i sitt anbud vilket var en del av förfrågan. Då detta uppdagades fick vinnande leverantören möjlighet att komma med ett nytt pris. Vinnande anbudsgivaren ska under inga omständigheter få möjlighet att revidera sitt anbud. Vinnande leverantören har inte heller kunnat ge två jämförbara projekt. Såsom referensobjekt har en renovering av kontorsfastighet, och inte bostäder, angivits. I.S Miljölogik åberopar bl.a. mailkorrespondens med Stockholmshem den 14 november 2013.

Stockholmshem bestrider ansökan och anför till stöd för sin inställning huvudsakligen följande. Kontrakt tecknades den 12 november 2013 och kontraktssumman uppgick till 2 970 000 kr. I.S Miljölogik har inte lämnat förmånligast pris och således inte varit aktuella för att teckna kontrakt.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

I 16 kap. 6 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) stadgas följande.

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, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Överprövning av en upphandling får inte ske efter det att avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör.

I 16 kap. 13 § LOU anges i vilka fall domstol kan ogiltigförklara ett avtal som slutits mellan en upphandlande myndighet och en leverantör.

Bestämmelsen har följande lydelse.

Rätten ska besluta att ett avtal som har slutits mellan en upphandlande myndighet och en leverantör är ogiltigt, om avtalet har slutits

1. utan föregående annonsering enligt 7 kap. 1 eller 2 §, 13 kap. 2 eller 5 §, 14 kap. 5 § eller 15 kap. 4 §, eller
2. enligt ett förfarande i 5 kap. 7 § utan att de villkor har följts som framgår av den paragrafen eller av det ramavtal som ligger till grund för det nya anbuds förfarandet och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Ett avtal ska också förklaras ogiltigt, om det har slutits i strid med bestämmelserna om avtalsspärr i 1, 3 eller 8 §, ett interimistiskt beslut enligt 9 § eller tiodagarsfristen i 10 § 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. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag har överträtts och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrättens bedömning

I.S Miljölogik har yrkat att kontraktet avseende luftbehandling ska tilldelas dem. Förvaltningsrätten konstaterar att eftersom avtal mellan Stockholmshem och den vinnande leverantören har slutits saknas möjlighet att överpröva den aktuella upphandlingen. I.S Miljölogiks ansökan får dock enligt förvaltningsrättens mening även ses som en ansökan om ogiltigförklarande av det avtal Stockholmshem ingick den 12 november 2013. Förvaltningsrätten konstaterar att det i 16 kap. 13 § LOU finns en uttömmande uppräknning av de fall som kan medföra att ett ingånget avtal förklaras ogiltigt. Frågan i målet är således om det, på någon av de grunder som anges i 16 kap. 13 § LOU, finns skäl att ogiltigförklara avtalet av den 12 november 2013.

I.S Miljölogik har gjort gällande att den vinnande leverantören fått revidera sin offert uppåt. Om en leverantör som tilldelats en upphandling har tillåtits att ändra tidigare lämnade priser utan stöd i det ursprungliga förfrågningsunderlaget kan detta utgöra en sådan ändring av villkoren i kontraktet att en ny upphandling får anses ha inletts (jfr Kammarrättens i Göteborg dom den 15 mars 2013 i mål nr 6952-12). Förvaltningsrätten konstaterar emellertid att det av avtalet daterat den 12 november 2013 framgår att kontraktssumman är fast och uppgår till 2 970 000 kr. Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att I.S Miljölogik inte har visat att en otillåten direktupphandling har skett. I.S Miljölogik har enligt förvaltningsrättens mening inte heller i något annat avseende visat att det aktuella avtalet bör ogiltigförklaras enligt 16 kap. 13 § LOU. I.S Miljölogiks ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).

Andreas Leander
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit Sara Uhrbom.



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 nå 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.