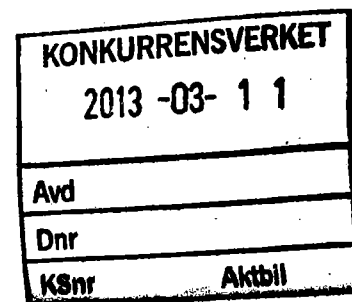




FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen
 Enhet 15

DOM
 2013-03-11
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 26088-12

**SÖKANDE**

Musikevenemang Södertörn Handelsbolag, 969721-2281
 Gullmarsvägen 15
 121 40 Johanneshov

MOTPART

Nynäshamns kommun
 149 81 Nynäshamn

SAKEN

Överprövning av avtals giltighet enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar Musikevenemang Södertörn Handelsbolags ansökan om överprövning av avtals giltighet vad avser avtal mellan Nynäshamns kommun och ArtistEvent, Sound of Thunder Sweden AB, JOCA Stage sound samt H-A Ljudproduktion AB.

Förvaltningsrätten avslår Musikevenemang Södertörn Handelsbolags ansökan i övrigt.

Dok.Id 331645

Postadress
 115 76 Stockholm

Besöksadress
 Tegelhuddsvägen 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.

Musikevenemang Södertörn Handelsbolag yrkar att ingångna avtal mellan Nynäshamns kommun och Sound of Thunder Sweden AB, JOCA Stage sound, H-A Ljudproduktion AB, ArtistEvent samt Live Media Group ska förklaras ogiltiga. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande.

Avtalen har ingåtts utan föregående annonsering enligt 15 kap. 4 § LOU, vilket har medfört att bolaget i egenskap av leverantör har lidit skada.

Grund för ogiltigförklaring föreligger därmed. Kommunen har upphandlat ljud och ljus för evenemang för sammanlagt 509 461 kr under halva räkenskapsåret 2012. En upphandling får inte delas upp och beräkningen får inte konstrueras i syfte att komma under tröskelvärdet eller direktupphandlingsgränsen, dvs. 15 procent av tillämpligt tröskelvärde = 287 000 kr för budgetåret. Det är inte tillåtet att ingå avtal med flera leverantörer i syfte att inköpen ska understiga nämnda gränser.

Kontraktsvärdet ska utgå från den upphandlande kommunens samlade inköp inom samma kategori från den 1 januari till den 31 december.

Revisorernas granskning visar att kommunen har köpt varor och tjänster från ett flertal leverantörer utan upphandling. Kommunen har i tilldelningsbeslut i strid med likabehandlingsprincipen antagit Live Media Group som leverantör trots att anbudet inte uppfyllde angivna skall-krav. Upphandlingen har genomförts på så sätt att en ansökan om överprövning inom avtalsspärren hade medfört att evenemanget hade blivit inställt och drabbat kommunens invånare. Förfarandet och krav på vilken typ av produkt som efterfrågas strider mot LOU. Bolaget har lidit skada av att kommunen systematiskt brutit mot LOU genom godtyckliga direktupphandlingar som favoriserat utvalda leverantörer. Detta har snedvridit konkurrensen och medfört ökade kostnader.

Nynäshamns kommun anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Vad avser det av bolaget anförda avtalet med JOCA Stage Sound har avtal

träffats mer än sex månader innan begäran om överprövning lämnades till förvaltningsrätten. Av de fakturor som presenteras framgår att den första fakturan har faktureringsdatum den 1 mars 2012 och det sista faktureringsdatumet är den 1 juni samma år. Beträffande Live Media Group har det gjorts en korrekt upphandling med tilldelningsbeslut. Tilldelningsbeslutet är daterat den 14 juni 2012, vilket innebär att sista dag för att begära överprövning var den 25 juni samma år. Begäran om överprövning har således inkommit för sent. Avtalet med H-A Ljudproduktion AB har skett genom en direktupphandling och värdet av upphandlingen uppgår till 133 550 kr. Beslut meddelades den 2 maj 2012, vilket innebär att begäran om överprövning har inkommit för sent. Avtalet med ArtistEvent utgör en korrekt genomförd direktupphandling uppgående till 132 000 kr, vilket underskrider gränsen för en direktupphandling. Slutligen vad gäller Sound of Thunder rör det sig om en korrekt direktupphandling och avtal tecknades innan den 10 juni 2012. Bolaget gör gällande att samtliga återopade fakturor ska betraktas som samma tjänst och därmed räknas samman när direktupphandlingsgränsen beräknas. Det rör sig om så pass olika tjänster att de inte kan läggas samman vid beräkningen av gränsen för direktupphandling. Bolaget har inte visat kommunen har brutit mot LOU på så sätt att avtalen ska förklaras ogiltiga.

Musikevenemang Södertörn Handelsbolag anför därefter bl.a. följande. Live Media Group och Sound of Thunder Sweden AB har överklagats inom sex månader. Samtliga upphandlingar har skett under samma räkenskapsår och är därmed förenliga med skadestånd. Offert från Sound of Thunder inkom den 11 juni 2012 och evenemanget ägde rum den 13 juni 2012. Otillåtna upphandlingar pågår och kostnader för ljud och ljus för evenemang uppgår nu till 543 761 kr.

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Bolaget har yrkat att de avtal avseende bl.a. ljud och ljus som Nynäshamns kommun har ingått med ett antal leverantörer ska ogiltigförklaras eftersom avtalen har slutits utan föregående annonsering. Bolaget har till stöd för sin talan bl.a. anfört att kommunen har genomfört direktupphandlingar och inköp av samma slag samt att värdet av kontrakten överstiger 15 procent av tröskelvärdet.

Enligt 16 kap. 17 § första stycket LOU ska en ansökan om överprövning av ett avtals giltighet ha kommit in till förvaltningsrätten inom sex månader från det att avtalet slöts.

Bolagets ansökan om överprövning inkom den 10 december 2012. Bolaget har till stöd för ansökan bl.a. åberopat en offert från Sound of Thunder, fakturor från JOCA Stage sound, en faktura från H-A Ljudproduktion AB och en offert från ArtistEvent. Bolaget har gjort gällande talan är väckt inom sex månader när det gäller Live Media Group och Sound of Thunder.

Förvaltningsrätten har i dom den 29 juni 2012 i mål nr 8945-12 avslagit bolagets ansökan om ogiltigförklaring av avtal mellan kommunen och ArtistEvent avseende tjänsten "programansvarig för jubileumsregattan". Den delen av ansökan som avser ingånget avtal mellan kommunen och ArtistEvent har således avgjorts genom tidigare dom. Förvaltningsrätten kan därför inte ta upp ansökan i den delen till prövning.

Avgörande för frågan om talan har väckts i rätt tid är som framgår ovan när avtalen har ingåtts. Fakturor och andra handlingar är av betydelse för prövningen men kan inte likställas med ett avtal. Kommunen har anfört att avtalen med JOCA Stage sound, Sound of Thunder och H-A

Ljudproduktion AB har tecknats innan den 10 juni 2012. Bolaget har därefter gett in ytterligare fakturor avseende mindre belopp till stöd för att kommunen genomför otillåtna upphandlingar. Förvaltningsrätten anser sammantaget att bolaget inte har förmått visa att talan har väckts i rätt tid. Bolagets ansökan om ogiltigförklaring av avtal mellan kommunen samt Sound of Thunder, JOCA Stage sound och H-A Ljudproduktion AB ska därför avvisas.

Ett avtal ska enligt 16 kap. 13 § LOU förklaras ogiltigt bl.a. 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.

Bolaget har yrkat, som det får förstås, att avtalet mellan Nynäshamns kommun och Live Media Group i den delen som ljud och ljus ska förklaras ogiltigt. Av utredningen framgår att kommunen har genomfört en upphandling genom förenklat förfarande av scen, ljud och ljus samt att bolaget lämnade in anbud. Vidare framgår att Live Media Group enligt tilldelningsbeslut daterat den 14 juni 2012 antogs som leverantör. Bolaget har inte gjort gällande att avtal har slutits i strid med bestämmelserna avtalsspärr eller före underrättelsen om tilldelningsbeslutet. Vad bolaget har anfört i denna del utgör därför inte heller skäl för ingripande enligt LOU.

Med beaktande av ovanstående finner förvaltningsrätten att bolagets ansökan i övrigt ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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


Susanne Bagge

Rådman

Föredragande har varit Theresa Winnberg Elliot.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kamrarrätten 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. 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 kamrarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kamrarrätten 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 kamrarrätten 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 kamrarrätten,
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 kamrarrätten.

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 3109/1A LOU