



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**

Ann Liljedal

DOM
2016-10-04
Meddelad i Falun

Mål nr
3595-16

SÖKANDE

[Redacted] PerssonKonsult [Redacted]

MOTPART

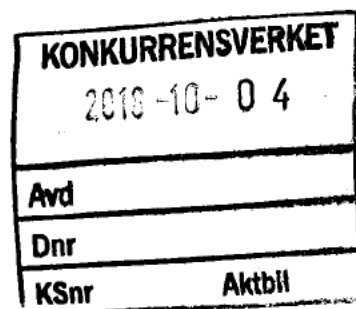
Kommunalförbundet Inköp Gävleborg
826 80 Söderhamn

SAKEN

Offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska göras om.



Dok.Id 174552

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-383 00 00	023-383 00 80	måndag-fredag
S-791 21 Falun		E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se		08:00-12:00
		www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se		13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg (Inköp Gävleborg) upphandlar ramavtal avseende tekniska konsulttjänster (upphandling 6193) genom förhandlat förfarande enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster (LUF). Tilldelningsbeslut fattades den 19 augusti 2016 varvid flera leverantörer bland andra [REDACTED] [REDACTED] PerssonKonsult (PerssonKonsult) antogs som ramavtalsleverantör.

PerssonKonsult ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande. Tilldelning av uppdrag sker helt godtyckligt, utan konkurrensutsättning och beställarna gör sina avrop helt godtyckligt från respektive konsult. Detta måste förmodligen betraktas som otillåten direktupphandling. Utvärderingprotokoll upprättas inte eftersom inga kriterier finns att utvärdera, annat än ifyllt anbudsformulär. Företag i försörjningsbranschen kan göra upphandlingar enligt LUF men även då krävs konkurrensutsättning och utvärdering av kriterier med åtföljande rangordning. Dessa företag är däremot under vissa förhållanden bundna av lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) om upphandlingen avser annan verksamhet. Det som är avgörande är för vilken verksamhet upphandlingen avser. PerssonKonsult lider skada om bolaget inte redan tillhör ”de utvalda” och kan aldrig genom att konkurrera med pris, kompetens, erfarenhet etc. vinna nya uppdrag.

Inköp Gävleborg bestrider bifall till ansökan. Ingående beställare i upphandlingen bedriver sådan verksamhet som lyder under LUF. Beställare tilldelar kontrakt i enlighet med angivna kriterier: priser, teknisk kompetens och lämplighet för uppdraget med annonserat förfrågningsunderlag. Anbud prövas enligt AUB.51 Prövning av anbudsgivare. Samtliga anbudsgivare uppfyller ställda krav. I denna upphandling anges att beställare ansvarar för att avtalen nyttjas affärsmässigt och med god affärsetik och i möjligaste mån ska konkurrensutsättning tillämpas. Avrop kommer att ske med fast pris

enligt förfrågan eller med rörligt arvode med avtalade timpriser alternativt med lägre timpriser efter genomförd konkurrensutsättning.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Annat har inte framkommit än att LUF är tillämplig på den aktuella upphandlingen. Även om det i 5 kap. LUF, till skillnad mot LOU, saknas detaljerade regler för tilldelning av ramavtal gäller alltså de grundläggande principerna för upphandling (jfr 1 kap. 24 § LUF). De grundläggande principerna innebär att upphandlande enheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iakttäta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Av **förfrågningsunderlaget** framgår bland annat följande under rubriken 1. Allmänna Föreskrifter.

”Tillämpning av avtal

Leverantörer ska känna trygghet i relationer med ingående Beställare. Upphandlingslagstiftningen medger avtal utan rangordning. Beställare ansvarar för att avtalen nyttjas affärsmässigt och med god affärsetik. I möjligaste mån ska konkurrensutsättning tillämpas. ”

Förvaltningsrätten kan konstatera att det saknas för anbudsgivaren förutsägbara anvisningar för hur avrop från ramavtalet kommer att genomföras. Detta innebär att beställaren i princip har förbehållit sig en fri prövningsrätt vilket får anses strida mot likabehandlingsprincipen och principen om öppenhet. PerssonKonsult har härigenom riskerat att lida skada (16 kap. 6 § LUF). Förutsättningar för ingripande enligt LUF föreligger därmed. Eftersom bristen hänförs till det konkurrensuppsökande skedet ska upphandlingen göras om.

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

Karin Forslund Johansson
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni 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. 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 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.

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.