



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

Enhet 1

DOM
2017-05-22
Meddelad i Uppsala

Mål nr
2309-17 E

SÖKANDE

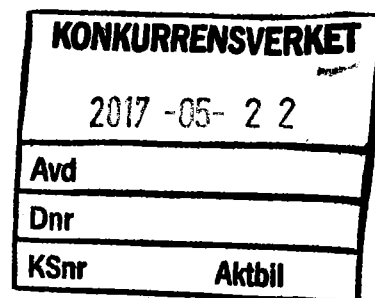
Svenska Industri AB Vattenkylning, 556148-2414
Frösätrabacken 14
127 36 Skärholmen

MOTPART

Sigtuna kommun
Kommunledningskontoret
195 85 Märsta

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 210401

Postadress
Box 1853
751 48 Uppsala

Besöksadress
Kungsgatan 49

Telefon
018-431 63 00
E-post: forvaltningsratteni uppsala@dom.se
www.forvaltningsratteni uppsala.domstol.se

Telefax
018-10 00 34

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Sigtuna kommun har genomfört en upphandling avseende entreprenad bergvärme Sigtuna museum med dnr UH-2017-21 (upphandlingen). Svenska Industri AB Vattenkylning (bolaget) har lämnat anbud i upphandlingen. I tilldelningsbeslut den 19 april 2017 antogs inte bolagets anbud.

YRKANDEN M.M.

Bolaget ansöker om överprövning och yrkar att det ursprungliga tilldelningsbeslutet ska gälla och att det beslutet ska ha vunnit laga kraft. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande.

Ett tilldelningsbeslut skickades ut den 11 april 2017 med bolaget som vinnande entreprenör. Tilldelningsbeslutet drogs dock tillbaka den 18 april 2017 med motiveringen att det kommit till kommunens kännedom att det föreligger eventuella brister i vinnande anbud. Ett nytt tilldelningsbeslut med annan vinnande entreprenör skickades ut den 20 april 2017.

Det är en av de förlorande entreprenörerna som bistod kommunen med uppgifter som medförde att kommunen valde att dra tillbaka det första tilldelningsbeslutet och göra om anbudsutvärderingen. Detta tillbakadragande av ett publicerat tilldelningsbeslut är felaktigt. LOU anger tydligt att om en entreprenör anser sig vara felaktigt bedömd eller hittar felaktigheter i konkurrerande anbud ska entreprenören vända sig till förvaltningsrätten för att få detta prövat.

Mot denna bakgrund ska det ursprungliga tilldelningsbeslutet gälla. Dessutom har det vunnit laga kraft eftersom de tio dagarna för avtalspär

redan har passerat. Bolagets ekonomiska förlust i detta fall är den vinst som hade gjorts om bolaget fått utföra arbetet.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, förkortas här efter gamla LOU, upphävdes i samband med att lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, förkortas här efter LOU, trädde i kraft den 1 januari 2017. Enligt övergångsbestämmelserna till LOU gäller den upphävda lagen dock för sådan upphandling som har påbörjats före ikraftträdandet.

Enligt uppgift från kommunen påbörjades upphandlingen efter den 1 januari 2017. Det har inte framkommit skäl att ifrågasätta uppgiften varför LOU får anses vara tillämplig i målet. De upphandlingsrättsliga reglerna som aktualiseras i målet har dock bara ändrats redaktionellt genom LOU och inte i sak, jfr t.ex. 1 kap. 9 § och 16 kap. 6 § gamla LOU med 4 kap. 1 § och 20 kap. 6 § LOU. Förvaltningsrättens avgörande hade alltså inte påverkats om gamla LOU skulle ha varit tillämplig istället för LOU.

Frågan i målet är om kommunen har haft rätt att dra tillbaka ett tilldelningsbeslut och meddela ett nytt.

I Kammarrätten i Stockholms avgörande den 19 juli 2010 i mål nr 3503-10 anges bl.a. att så länge kontrakt inte slutits torde en upphandlande myndighet kunna ändra sitt tidigare ställningstagande och meddela ett nytt tilldelningsbeslut, förutsatt att det inte görs i syfte att kringgå upphandlingsreglerna eller så att de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna träds förnär. Enligt Kammarrätten i Stockholms dom den 28 april 2011 i mål nr 4614-10 kan tilldelningsbeslut inte få negativ rättskraft enligt allmänna förvaltningsrättsliga principer. Av Högsta förvaltningsdomstolens avgörande HFD 2013 ref. 36 framgår bl.a. följande. Regleringen av upphandlingsförfarandet förutsätter att en och samma upphandling kan bli

föremål för upprepade överprövningar. En förvaltningsdomstols avgörande i ett upphandlingsmål vinner således inte negativ rättskraft i den mening att det utgör hinder mot en ny överprövning av samma upphandling.

Förvaltningsrätten konstaterar, mot bakgrund av den praxis som redogjorts för ovan, att den omständigheten att kommunen drog tillbaka ett tilldelningsbeslut och meddelade ett nytt alltså i sig inte innebär någon överträdelse av upphandlingsreglerna.

Omständigheten att en annan anbudslämnare bistått kommunen med uppgifter är inte heller ett hinder mot att ett nytt tilldelningsbeslut meddelas (jfr Kammarrätten i Sundsvalls dom den 23 augusti 2006 i mål nr 621-06).

Bolaget har inte gjort gällande, än mindre visat, att det nya tilldelningsbeslutet är felaktigt och att bolagets anbud inte har haft några brister. Inte heller kan bolagets talan uppfattas som att det görs gällande att kommunen genom att dra tillbaka tilldelningsbeslutet har försökt kringgå någon upphandlingsrättslig regel. Förvaltningsrätten finner att det som bolaget anför till stöd för sin ansökan inte innebär att kommunen har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU. Därmed saknas skäl för att ingripa mot upphandlingen (20 kap. 6 § LOU). Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV3109/1A LOU)

Rebecka Rynning
förvaltningsrättsfiskal

Målet har beretts av föredragande juristen Anderz Eriksson.



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 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.