



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1
Anna Aktermo

BESLUT
2013 -02- 27
Meddelat i Malmö

Mål nr
1750-13 E

SÖKANDE

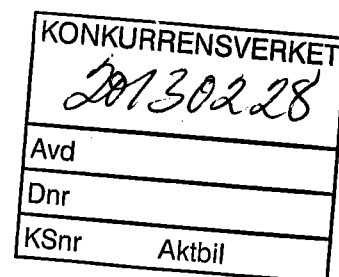
Skorstensteamet i Skåne AB, 556455-0662
Ågatan 4
212 25 Malmö

MOTPART

Sydöstra Skånes Räddningstjänstförbund
Metallgatan 2
271 39 Ystad

SAKEN

Offentlig upphandling; avvisning av talan



BESLUT

Förvaltningsrätten avvisar Skorstensteamet i Skåne AB:s talan.

Dok.Id 146267

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00

E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDE M.M

Sydöstra Skånes Räddningstjänstförbund (SÖRF) genomför en upphandling av brandskyddskontroll och rengöring (sotning).

Skorstensteamet i Skåne AB (Skorstensteamet) har ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska göras om. Som grund för sin talan anför bolaget bland annat följande. Skorstensteamet har tidigare ansökt om överprövning av upphandlingsformen. Förvaltningsrätten i Malmö har genom beslut den 14 januari 2013 i mål 96-13 funnit att det är en tjänstekoncession och inte en tjänsteupphandling enligt lagen om offentlig upphandling (LOU). Efter överklagande beslutade Kammarrätten i Göteborg i protokoll den 7 februari 2013 i mål 508-13 att inte meddela prövningstillstånd. Enligt definitionen av tjänstekoncession omfattas inte upphandlingen av LOU med undantag för 1 kap. 12 §. De grundläggande principerna om likabehandling, icke-diskriminering, transparens, proportionalitet och ömsesidigt erkännande gäller dock. Med de beslut som fattats av direktionen i SÖRF och med den stora mängden tidningsartiklar som publicerats har nya fakta framkommit som inte var kända tidigare och som bryter mot likabehandling, icke-diskriminering, transparens, proportionalitet och ömsesidigt erkännande.

SKÄL FÖR BESLUTET

Efter en tidigare ansökan om överprövning av nu aktuell upphandling från Skorstensteamet har domstolarna funnit att upphandlingen i fråga avser en tjänstekoncession som inte kan överprövas inom ramen för LOU. Förvaltningsrätten finner nu vidare att upphandlingen inte heller kan överklagas genom förvaltningsbesvär enligt nationella bestämmelser. De krav som EU-rätten ställer måste emellertid beaktas.

Av EU-domstolens praxis framgår att upphandlande myndigheter som ingår tjänstekoncessionsavtal är skyldiga att beakta fördragets grundläggande regler i allmänhet och principen om förbud mot diskriminering på grund av nationalitet i synnerhet (C-324/98 Telaustria och Telefonadress, punkt 60). Det ankommer på varje medlemsstats interna rättsordning att fastställa rättsmedel som syftar till att säkerställa skyddet för enskildas rättigheter (C-91/08 Wall, punkterna 63-65). Rättsmedlen får varken vara mindre förmånliga än liknande rättsmedel som grundas på nationell rätt (likvärdighetsprincipen) eller göra det i praktiken omöjligt eller orimligt svårt att utöva dessa rättigheter (effektivitetsprincipen).

Av EU-domstolens avgörande i mål C-432/05 Unibet, punkt 58, följer att en talan om fastställelse av skadeståndsskyldighet kan utgöra ett rättsligt förfarande som ger ett effektivt skydd av den enskildes rättigheter enligt unionsrätten. Vid införandet av LOU förutsattes också att frågan om en tjänstekoncession hade upphandlats med iakttagande av EU-rättens grundläggande principer om insyn, icke-diskriminering och likabehandling kunde bli föremål för en skadeståndstalan (prop. 2006/07:128 s. 183).

Mot denna bakgrund finner förvaltningsrätten sammanfattningsvis att de EU-rättsliga krav på ett effektivt rättsmedel som skulle kunna aktualiseras i detta fall kan tillgodoses genom en skadeståndstalan (jfr Högsta förvaltningsdomstolens dom den 10 maj 2012 i mål nr 4042-11). Skorstens-teamets nu förda talan hos förvaltningsrätten ska därför avvisas.

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


Anders Mattsson



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten 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 kammarrätten 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 kammarrätten,

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 kammarrätten.

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 3109/1B LOU