



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2011-03-25
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 4617-11
 Enhet 13

KONKURRENSVERKET	
2011-03-29	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

SÖKANDE

Friskvårdskuponger Sverige AB, 556617-0030
 Box 32
 425 02 Hisings Kärra

MOTPART

Sundbybergs stad, 212000-0175
 Upphandlingen
 172 92 Sundbyberg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avvisar Friskvårdskuponger Sverige AB:s ansökan om överprövning av upphandlingen.

Förvaltningsrätten avslår yrkandet om att avtalet mellan Sundbybergs stad och Wellnet AB ska förklaras ogiltigt.

Dok.Id 111838

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

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Sundbybergs stad (staden) har genomfört en upphandling av administration för hantering av friskvårdssubvention. Upphandlingen genomfördes som en direktupphandling.

I ett tilldelningsbeslut den 21 februari 2011 antogs ett annat företag än Friskvårdskuponger Sverige AB (bolaget) som leverantör.

Bolaget ansöker om överprövning av beslutet och yrkar att rätten ska ogiltigförklara avtalet. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande. Den upphandlande enheten har gjort fel vid anbudsprövningen. Som skallkrav har enheten angett att leverantören ska ha god kreditvärdighet. Det vinnande anbudet uppfyller inte detta kriterium. Det finns inget i underlaget som staden har tillhandahållit som visar hur de ska utvärdera de olika anbuden. Detta måste vara tydligt för att anbudsgivare ska kunna lämna ett korrekt anbud. Det saknas protokoll för hur staden har värderat de olika anbuden och klagandens pris är felaktigt beräknat. Bolaget har lidit skada då den upphandlande enheten vid korrekt agerande hade tilldelat bolaget avtalet. Den upphandlande enheten har valt att tilldela Wellnet AB som lämnat ett totalpris på 112 200 kronor. Bolaget har lämnat ett totalpris på 12 280 kronor vilket är ett avsevärt billigare pris. Den upphandlande enheten har inte behandlat bolaget på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomfört upphandlingen på ett icke öppet sätt.

Staden bestrider yrkandet och anför bl.a. följande. Staden har genomfört en direktupphandling och frågat tre leverantörer. Tre giltiga anbud inkom som alla uppfyller ställda krav. För att utvärdera anbuden har anbuden gått igenom och staden har träffat de tre anbudsgivarna vid individuella möten. Dessutom har referenser tagits som har uppgetts av anbudsgivarna för att få en helhetsbild. Efter genomgång av de tre anbuden har valet fallit på Wellnet AB. Anledningen är att de dels uppfyller kvalificeringskraven

som angetts i anbudsunderlaget, dels att de har det koncept som passar staden bäst. Talan bör avvisas då det är fråga om en direktupphandling av lågt värde, avtal har ingåtts och inga av de fel som anges i 16 kap. 15 § LOU har förekommit.

Den 4 mars 2011 beslutade förvaltningsrätten med stöd av 16 kap. 4 § LOU att staden inte fick ingå avtal avseende administration för hantering av friskvårdssubvention innan något annat har bestämts. Beslutet skickades per fax från domstolen kl. 10:32. Det framkom därefter att avtal redan hade tecknats mellan staden och Wellnet AB samma dag kl. 10:15.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 16 kap. 1 § LOU får en leverantör som anser sig ha lidit eller kunna komma att lida skada i en framställning till allmän förvaltningsdomstol ansöka om åtgärd enligt 5 eller 15 § (ansökan om överprövning).

Enligt 16 kap. 4 § LOU får rätten, i fall då avtalsspärr enligt 6, 8 eller 9 § inte gäller, besluta att den upphandlande myndigheten inte får ingå avtal innan något annat har bestämts.

Enligt 16 kap. 5 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts 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 skada eller kan komma att lida skada.

Enligt 16 kap. 13 § får överprövning inte ske efter det att avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör.

Enligt 16 kap. 14 § LOU ska rätten, på yrkande av leverantören, överpröva avtalets giltighet i enlighet med 15 – 17 §§ om den upphandlande myndigheten under pågående överprövning av en upphandling ingår ett avtal i strid med 4, 6, 8, 9 eller 10 §.

Enligt 16 kap. 15 § andra stycket ska ett avtal förklaras ogiltigt om det har slutits i strid med ett interimistiskt beslut enligt 4 §, bestämmelserna om

avtalsspärr i 6, 8 eller 9 §, tiodagarsfristen i 10 eller om avtalet har slutits före en underrättelse om tilldelningsbeslut enligt 9 kap. 9 1 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 skada eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrättens bedömning

Bolaget har begärt överprövning av stadens tilldelningsbeslut. Av utredningen i målet framgår att staden numera har tecknat avtal med den vinnande leverantören. Enligt 16 kap. 13 § LOU är rätten därmed förhindrad att pröva bolagets ansökan om överprövning av upphandlingen. Bolagets yrkande härom ska således avvisas.

Vad gäller bolagets yrkande om att avtalet ska ogiltigförklaras gör rätten följande bedömning. Ett avtal ska enligt 16 kap. 15 § sista stycket LOU förklaras ogiltigt bl. a. om det har slutits i strid med ett interimistiskt beslut enligt 16 kap. 4 § LOU. Avtalet den 4 mars 2011 har inte slutits i strid med ett interimistiskt beslut, eftersom avtalet hann slutas innan rättens beslut om att staden inte fick ingå avtal hade expedierats. Inte heller i övrigt finns grund för att ogiltigförklara avtalet. Bolagets ansökan om överprövning av avtalets giltighet ska således avslås.

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


Madeleine Benndorf

rådman

Föredragande har varit Sofie Hellström.



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. 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 3109/1A LOU