



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Ann-Louice Jonsson

BESLUT
 2016-06-28
 Meddelat i Falun

Mål nr
 2210-16

SÖKANDE

Ledmont AB, 556871-9735
 Box 20
 792 21 Mora

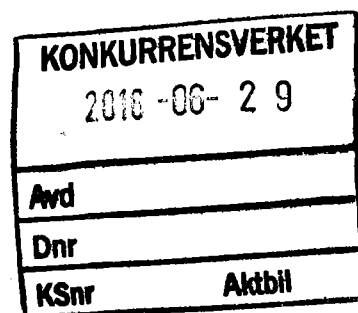
MOTPART

Malungs Elnät AB, 556527-4817

Ombud: Advokat Kristian Pedersen och jur.kand. Emily Tomas da Costa
 Advokatfirman Kahn Pedersen
 Box 16119
 103 23 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar Ledmont AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 167103

Postadress
 Box 45
 S-791 21 Falun

Besöksadress
 Kullen 4

Telefon
 023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
 www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

Telefax
 023-383 00 80

Expeditionstid
 måndag – fredag
 08:00-12:00
 13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Malungs Elnät AB (Malungs Elnät) har skickat ut en anbudsförfrågan avseende "Förläggning och kontaktering av fibernät". I anbudsförfrågan anges att entreprenaden upphandlas som en direktupphandling med hänvisning till undantaget för teletjänster i 1 kap. 4 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU).

Ledmont AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att denna ska avbrytas och istället genomföras enligt LOU. Ledmont anför bl.a. följande till stöd för sin talan. Upphandlingen gäller fiberanslutning till privata villor med en privat tjänsteleverantör, vilken i dagsläget är Open Universe. Det är således inte Malungs Elnät som ska vara tjänsteleverantör, vilket innebär att hänvisning till undantaget i 1 kap. 4 § LOU inte kan göras. Malungs Elnät har inte visat vilka omständigheter som medför att undantaget i 1 kap. 4 § LOU är tillämpligt. Upphandlingen avser ett avtal som löper på två år med möjlighet till ett års förlängning. Det uppskattade värdet på entreprenaden uppgår till 5-7 miljoner kronor/år, vilket inte kan anses som ett enstaka inköp under det lagstadgade tröskelvärdet. Malungs Elnät har valt att skicka ut förfrågningsunderlaget till enstaka leverantörer. Upphandlingen har inte publicerats i någon form. Tidsfristen för att komma in med anbud är kortare än den lagstadgade och Malungs Elnät visar inte vilka utvärderingskriterier som kommer att viktas, utan förbehåller sig en fri prövningsrätt. Ledmont riskerar en ekonomisk skada till följd av bristerna i förfarandet och den kommande utvärderingen.

Malungs Elnät bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av 1 kap. 4 § LOU följer att LOU inte tillämpas på kontrakt som huvudsakligen syftar till att ge den upphandlande myndigheten möjlighet att tillhan-

dahålla eller driva publika telenät eller att för allmänheten tillhandahålla teletjänster.

Vad förvaltningsrätten i första hand har att pröva är således om undantaget för teletjänster som anges i ovan nämnda bestämmelse är tillämpligt för den nu aktuella upphandlingen. Bestämmelsen i 1 kap. 4 § LOU utgör ett undantag från lagens tillämpningsområde och ska därför tolkas restriktivt. Det är den som gör gällande att undantaget får tillämpas som har bevisbördan för att det föreligger sådana omständigheter som medger detta.

I de administrativa föreskrifterna anges att Malungs Elnät har för avsikt att teckna avtal för blåsing av optokabel i optoslang, blåsing av fiber i mikroprodukter, skarvning, kontaktering och mätning av optofiber, inklusive närliggande tjänster (AFA.21). I entreprenadföreskrifterna anges att entreprenaden omfattar utbyggnad av fibernät för Malungs Elnät, att Malungs Elnäts ambition är att ansluta mellan 400-500 st. villor samt 50 st. övriga enheter/år under den möjliga avtalstiden samt att entreprenaden omfattar blåsing av fiberkabel, svetsning/konterering och anslutning av villor/fastigheter (AFC.1). Malungs Elnät har i förvaltningsrätten uppgett bl.a. följande. Malungs Elnät äger det befintliga nätet, liksom den del av nätet som nu är under utbyggnad och kommer så att göra även fortsättningsvis. Detta innebär att Malungs Elnät ansvarar för nätets fysiska skick och funktionsduglighet i förhållande till de som tillhandahålls fibernätet. Det är Malungs Elnät som kommer att ansvara för åtgärder i form av service, underhåll och reparationer ifall sådana behov uppkommer. Malungs Elnät agerar således som aktör på den aktuella marknaden. Den omständigheten att man valt att anlita en privat aktör som kommunikationsoperatör för att fördela utrymme i det nät som Malungs Elnät tillhandahåller, medför inte att man förlorar den faktiska rådigheten eller inflytandet över nätet.

Förvaltningsrätten gör bedömningen att Malungs Elnät har visat att det kontrakt som upphandlas huvudsakligen syftar till ett tillhandahållande av tjänster i den mening som avses i 1 kap. 4 § LOU. Det saknas därmed grund för att få upphandlingen prövad i sak enligt LOU. Vad Ledmont framfört i målet om att Malungs Elnät har överlåtit åt en privat tjänsteleverantör att bl.a. bereda, projektera, designa och förlägga bredbandsnätet föranleder ingen annan bedömning. Ledmonts ansökan om överprövning enligt LOU ska därför avvisas.

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