



SÖKANDE

[REDACTED]
Grenstigen 13
605 96 Norrköping

MOTPART

Nyköpings kommun
611 83 Nyköping

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU; nu fråga om upphävande av förlängd avtalsspärr

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten upphäver den förlängda avtalsspärren såvitt avser kompetensområdena 1, 2, 3, 4, 6 och 7 i Nyköpings kommuns upphandling Tekniska konsulttjänster (dnr KK17/188).

KONKURRENSVERKET	
2018-03-21	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 321271

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00
E-post: [forvaltningsratten@linkoping@dom.se](mailto:forvaltningsratten@linkoping.dom.se)
www.forvaltningsratten@linkoping.domstol.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Nyköpings kommun (kommunen) genomför en upphandling av ramavtal avseende tekniska konsulttjänster (dnr KK17/188). Upphandlingen genomförs som öppet förfarande enligt LOU och är indelad i sju stycken kompetensområden. Utvärderingsgrund är lägsta timpris.

[REDACTED] (bolaget) har den 8 mars 2018 ansökt om överprövning av upphandlingen och yrkat att förvaltningsrätten i första hand ska besluta om att upphandlingen görs om och i andra hand att bolaget tilldelas kontraktet. Bolaget har i sin ansökan om överprövning bl.a. anfört följande. Bolaget har, med god marginal, ekonomiska möjligheter att leverera tjänsten till det uppgivna priset. Samma typ av uppdrag har upphandlats till bolagets offererade pris inom en annan kommun. Kommunen har inte begärt förtydligande beträffande hur bolaget kan hålla en prisnivå som ligger under den angivna lägsta nivån. Bolaget ifrågasätter om det vinnande företaget har möjlighet att leverera tjänsten till det angivna priset utan att kompensera på annat sätt.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och yrkar, såvitt nu är aktuellt, att förvaltningsrätten ska besluta att den förlängda avtalsspärren enbart ska avse kompetensområde 5 – Besiktning. Till stöd för yrkandet anförs i huvudsak följande. Det är endast inom kompetensområde 5 som bolaget har lämnat anbud. Upphandlingen avser ramavtal för tekniska konsulttjänster inom sju separata delar. Anbudsgivare kan lämna anbud på en eller flera kompetensområden. Respektive kompetensområde kommer att tilldelas var för sig.

Bolaget har uppgett att det endast har lämnat anbud för kompetensområde 5 och att det därmed inte har något att emot kommunens nu aktuella yrkande.

SKÄLEN FÖR BESLUTET

Rättslig reglering

Av 20 kap. 1 § LOU framgår bl.a. följande. Om en upphandlande myndighet är skyldig att skicka en underrättelse om tilldelningsbeslut enligt 12 kap. 12 § första stycket eller 19 kap. 29 § och underrättelsen har skickats med ett elektroniskt medel, får den upphandlande myndigheten inte ingå avtal (avtalsspärr) förrän tio dagar har gått från det att underrättelsen skickades. Om underrättelsen har skickats på annat sätt än med ett elektroniskt medel till en eller flera anbudssökande eller anbudsgivare, får avtal inte ingås förrän 15 dagar har gått från utskickandet.

Enligt 20 kap. 8 § LOU fortsätter avtalsspärr enligt 1 § att gälla under handläggningen i förvaltningsrätten (förlängd avtalsspärr) om en ansökan om överprövning av en upphandling har gjorts. Rätten får dock besluta att någon förlängd avtalsspärr inte ska gälla.

Enligt förarbetena till den nuvarande lagstiftningen framgår bl.a. att 20 kap. 8 § LOU motsvarar 16 kap. 8 §, tidigare 16 kap. 9 §, i den numera upphävda lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (se prop. 2015/16:195 s. 1153 f.). Av förarbetena till den äldre lagstiftningen framgår bl.a. följande. Ett beslut om upphävande av en förlängd avtalsspärr innebär att avtal om upphandling omedelbart får ingås. Upphävande av den förlängda avtalsspärren riskerar alltså att leda till att en ansökan om överprövning inte kommer att tas upp till prövning i sak. Upphävande bör endast komma i fråga i rena undantagsfall (se prop. 2009/10:180 s. 355).

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan är inledningsvis om förlängd avtalsspärr gäller för hela upphandlingen eller om den, på grund av utformningen av bolagets ansökan, är begränsad till att gälla endast kompetensområde 5. Förvaltningsrätten konstaterar att bolagets ansökan om överprövning inte är tydligt begränsad till att endast avse kompetensområde 5, varför den förlängda avtalsspärren inte kan anses vara begränsad till att gälla endast för detta område. Eftersom förlängd avtalsspärr därmed får anses gälla för hela upphandlingen i och med bolagets ansökan är frågan om det finns skäl att begränsa den förlängda avtalsspärren på det sätt som kommunen har yrkat.

Ett upphävande av den förlängda avtalsspärren för kompetensområdena 1, 2, 3, 4, 6 och 7 innebär att avtal om upphandling får ingås för dessa områden och att någon ansökan om överprövning avseende dessa kompetensområden, om så sker, inte kan prövas. Såväl kommunen som bolaget har uppgett att bolaget endast har lämnat anbud för kompetensområde 5. Bolaget har även anfört att det inte har något att emot kommunens nu aktuella yrkande. Mot denna bakgrund, samt med beaktande av vad bolaget anfört i sin ansökan om överprövning av upphandlingen, anser förvaltningsrätten att det, i avvaktan på rättens sakprövning i målet, saknas skäl att hindra kommunen från att avsluta upphandlingen avseende kompetensområdena 1, 2, 3, 4, 6, och 7. Kommunens yrkande ska därmed bifallas och den förlängda avtalsspärren ska således upphävas för kompetensområdena 1, 2, 3, 4, 6 och 7.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1D).



Christine Lindström

Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande har varit Joel Törnqvist.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.

För att kammarrätten ska kunna ta upp Ert överklagande måste Er skrivelse ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då Ni fick del av domen/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. Om sista dagen för överklagande infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att besvärshandlingen kommer in nästa vardag.

Om klaganden är en part som företräder det allmänna, ska överklagandet alltid ha kommit in inom tre veckor från den dag beslut meddelades.

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.

