



SÖKANDE

Optiker Green i Vara AB, 556563-7161
Box 123
534 22 Vara

MOTPART

Vara kommun
Kommunjurist Christoffer Jensen
534 81 Vara

SAKEN

Ogiltighet av avtal vid offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2018-02-01	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar yrkandet om skadestånd och avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Vara kommun (kommunen) genomför en direktupphandling avseende synundersökning och glasögon för bildskärmsarbete m.m. Den 6 december 2017 skrevs ett avtal med Optiker Green i Vara AB (Optiker Green). Kommunen återkallade den 21 december 2017 beslutet och fattade samma dag ett nytt tilldelningsbeslut där en annan leverantör tilldelades kontraktet.

YRKANDEN M.M.

Optiker Green yrkar att återkallelse- och tilldelningsbesluten den 21 december 2017 ska upphävas och anför bl.a. följande. Genom tecknat direktavtal den 6 december 2017 har det uppkommit en civilrättslig bundenhet för kommunen. Avtal ska hållas varför det saknas rätt att frånträda avtalet i förtid. I andra hand yrkas ersättning för kontraktsbrott i form av skadestånd motsvarande det positiva kontraktsintresset.

Dok.Id 250964

Postadress
Box 2201
550 02 Jönköping

Besöksadress
Hamngatan 15

Telefon
036-15 66 00
E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se

Telefax
036-15 66 55

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Det var först den 8 december 2017 som ansvarig handläggare fick den andra leverantörens anbud i sitt postfack. Kuvertet var poststämplat den 1 december. Kommunens utredning har inte kunnat fastställa var kuvertet befann sig mellan den 1 och den 8 december 2017. En möjlig förklaring är att det har sorterats fel. Oavsett detta bedöms konkurrerande anbud ha kommit in i rätt tid. Reglerna i LOU har följts eftersom den leverantör som har lämnat in det lägsta anbudet inom föreskriven tid har tilldelats kontraktet.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis konstateras att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Talan om skadestånd ska väckas vid allmän domstol och inte vid allmän förvaltningsdomstol (20 kap. 21 § LOU). Optiker Greens yrkande om skadestånd ska därför avvisas.

Förvaltningsrätten konstaterar att avtal i upphandlingen har ingåtts. Därmed är förvaltningsrätten förhindrad att överpröva upphandlingen (jfr 20 kap. 6 § andra stycket LOU). Förvaltningsrätten har enbart att pröva giltigheten av det avtal som kommunen har ingått (jfr 20 kap. 4 § 2 LOU).

Upphandlingen har vid val av leverantör genomförts som en direktupphandling eftersom det aktuella kontraktsvärdet understiger tröskelvärdet i 5 kap. 1 § jämfört med 19 kap. 7 § LOU. Vad som framkommit föranleder

inte förvaltningsrätten att inta en annan ståndpunkt än att bestämmelserna om direktupphandling är tillämpliga på den aktuella upphandlingen.

Det är ostridigt att kommunen har hanterat ett av de inkomna anbuden i strid med de principer som gäller inom andra mer reglerade upphandlingsformer eftersom anbudet inte har öppnats samtidigt som det andra inkomna anbudet. Det Optiker Green har anfört visar emellertid inte att hanteringen har lett till att de rekvisit i LOU som kan leda till avtals ogiltigförklarande äger tillämplighet. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1 D LOU).


Susanne Karlberg

Rådmannen Susanne Karlberg har avgjort målet. Föredragande jurist har varit Anders Sanner.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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.