



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
Rotel 2

Mål nr 4146-10

4147-10, 4148-10

2010-07-19	
Avd	
Div	
Doss	Altbl

Rättelse/komplettering

Slutligt beslut, 2010-07-15

Rättelse, 2010-07-16

Beslutat av: rådmannen Cecilia Nermark Torgils

Beslutet gäller även mål 4147-10 och 4148-10 och avser även Malung/Sälens kommun och Malungs Elnät AB.

Rättat med stöd av 32 § förvaltningsprocesslagen.



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Helen Andersson
 Föredragande

BESLUT
 2010-07-15
 Meddelat i Falun

Mål nr
 4146-10, 4147-10, 4148-10^{*}
 Rotel 2

SÖKANDE

Svevia AB, 556768-9848
 Box 1372
 791 13 Falun

Ombud: Jan Larsson
 Svevia AB
 Box 1372
 79113 FALUN

MOTPART

- *1. SkiStar AB, 556093-6949
 780 67 Sälen
- *2. *Malung-Sälens kommun * 3 Malung-Elnäs*
 Ombud: Advokat Per-Ola Bergqvist
 Foyen Advokatfirma
 Box 7229
 103 89 Stockholm

* 2010-07-16
 Rättat med stöd av 32 §
 förvaltningsprocesslagen
 Carl-Niklas Eriksson

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1092) om offentlig upphandling, LUF; nu
 fråga om avvisning

BESLUT

Förvaltningsrätten avvisar Svevia AB:s ansökan om överprövning. För-
 valtningsrättens beslut den 11 juni 2010 upphör därmed att gälla.

Dok.Id 11083

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-383 00 00	023-383 00 80	måndag – fredag
S-791 21 Falun		E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se		08:00-12:00 13:00-16:00

BAKGRUND

SkiStar AB genomför en upphandling avseende ”Nya ledningar Sälkfället – Västerdalälven”. Den 28 maj 2010 tilldelades Peab projektet.

Förvaltningsrätten har den 11 juni 2010 beslutat att upphandlingen tills vidare inte får avslutas.

YRKANDE

Svevia AB (Svevia) ansöker om överprövning och yrkar att utvärderingen ska rättas och utvärderas på nytt. Till stöd för talan anförs följande. Peabs anbud innehåller en icke prissatt reservation varför anbudet rätteligen skulle ha förkastats. Genom att Peabs anbud ändå togs upp till prövning har Svevia – som annars hade tilldelats kontraktet – drabbats av skada. Fråga är om en upphandling avseende läggning av spillvattenledning, råvattenledning, ledning för snökanonvatten, tomrör och kablar mellan Sälkfällets avloppsreningsverk och Västerdalälven i Malung-Sälens kommun. Entreprenaden är ett gemensamt projekt mellan Skistar, Malung-Sälens kommun och Malungs Elnät AB. Av de ovan angivna arbetena ska några utföras åt Skistar, några åt kommunen och några åt Malungs Elnät. Då fråga är om ett gemensamt projekt har hela upphandlingen genomförts som en upphandling enligt LUF. En grundläggande princip vid upphandling enligt LUF är att ett anbud inte får innehålla reservationer. Peabs anbud innehåller dock ett antal sådana icke prissatta reservationer.

Skistar AB (Skistar) har i svar som kom in till förvaltningsrätten den 24 juni 2010 uppgett dels att Peabs anbud inte innehållit någon otillåten icke prissatt reservation dels att Skistar avbrutit upphandlingen. Till skrivelsen har bifogats beslut från den 21 juni 2010 där bolaget uppger att upphandlingen ska avbrytas då förutsättningarna för upphandlingen har ändrats och förändringen inte har kunnats förutses då upphandlingen påbörjades.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Av 1 kap. 2 § första stycket LUF framgår att lagen gäller för upphandling av byggtreprenader, varor och tjänster för verksamhet inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster enligt 4–10 §§ . Lagen gäller också då en upphandlande enhet anordnar projekttävlingar. Vad som avses med upphandling och upphandlande enhet framgår av 2 kap. 23 § respektive 20 §.

Enligt 2 kap. 23 § LUF avses med *upphandlande enheter* dels upphandlande myndigheter enligt 21 §, dels sådana företag som

1. en upphandlande myndighet kan utöva ett bestämmande inflytande över på det sätt som anges i andra stycket, eller
2. bedriver verksamhet som omfattas av lagens tillämpningsområde enligt 1 kap. 4–10 §§ med stöd av en särskild rättighet eller ensamrätt enligt tredje stycket.

Ett *bestämmande inflytande* skall anses finnas om en upphandlande myndighet, direkt eller indirekt, i förhållande till ett företag innehar mer än hälften av andelarna i företaget eller kontrollerar majoriteten av röstetalet på grund av aktieäggande eller motsvarande eller kan utse mer än halva antalet ledamöter i företagets styrelse eller motsvarande ledningsorgan.

Med *särskild rättighet* eller *ensamrätt* avses en rättighet eller ensamrätt som

1. beviljats enligt lag eller annan författning,
2. begränsar rätten att utöva en sådan verksamhet som avses i 1 kap. 4–10 §§ till ett eller flera företag, och
3. väsentligt påverkar andra företags möjligheter att bedriva samma typ av verksamhet.

Av 2 kap. 21 § LUF framgår att med *upphandlande myndighet* avses statliga och kommunala myndigheter.

Vid tillämpning av denna lag skall med upphandlande myndighet jämföras

1. beslutande församlingar i kommuner och landsting, och
2. offentligt styrda organ som avses i 12 § , samt
3. sammanslutningar av en eller flera myndigheter enligt första stycket eller församlingar enligt 1 eller sammanslutningar av ett eller flera organ enligt 2.

SKÄLEN FÖR BESLUTET

Svevia har begärt omprövning av den upphandling av ”Nya ledningar Säl-fjället – Västerdalälven” som genomförts av Skistar. Förvaltningsrätten kan endast sakpröva Sveglias begäran om överprövning under förutsättning att upphandlingen omfattas av regelverket för upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster.

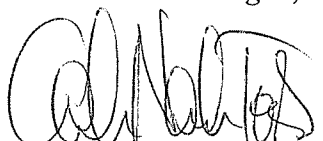
Ett bolag kan kvalificera sig som upphandlande enhet om vissa krav är uppfyllda antingen kan en upphandlande myndighet utöva ett bestämmande inflytande bolaget eller så bedriver bolaget verksamhet som omfattas av lagens tillämpningsområde med stöd av en särskild rättighet eller ensamrätt.

Regeringsrätten har i RÅ 2009 ref 69 uttalat att som huvudprincip bör krävas att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt anger vilka omständigheter han grundar sin talan på. Svevia har gjort gällande att upphandlingen omfattas av LUF samt uppgett att Peabs anbud innehöll en icke prissatt reservation och därför skulle ha förkastats. Det åligger därför Svevia bl.a. att visa att upphandlingen omfattas av LUF.

Av förfrågningsunderlaget framgår att beställare av objektet är Skistar. Objektet avser läggning av spillvattenledning, råvatten ledning, ledning för snökanonvatten, brunnar, tomrör och kablar. Svevia har anfört att upphand-

lingen ett gemensamt projekt mellan Skistar, Malung-Sälens kommun och Malungs Elnät och att av ovan angivna arbeten ska några utföras åt Skistar, några åt kommunen och några åt Malungs Elnät. Förvaltningsrätten konstaterar att Svevia inte har lämnat några uppgifter om hur samarbetet mellan de olika aktörerna ser ut. Av förfrågningsunderlaget framgår inte annat än att arbetena ska utföras åt Skistar. Av beslut den 21 juni 2010 att avbryta upphandlingen framgår att Malung-Sälens kommun bestrider att de är att anse som upphandlande enhet. Det framstår mot denna bakgrund som oklart om Malung-Sälens kommun respektive Malungs elnät är att betrakta som upphandlande enheter i detta mål. Om de deltar i upphandlingen, framgår inte i vilka delar de är beställare. Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten inte att Svevia visat att upphandlingen kan prövas enligt de regler som finns i LUF. Sveglias begäran om överprövning ska därför avvisas.

Hur man överklagar, se bilaga (Dv 3109/1c).


Cecilia Nermark Torgils
rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska 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. 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 om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. 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.