



Avd. 2

SÖKANDE

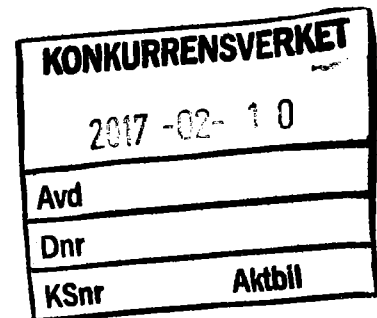
AB Gustav Strömblad, 556095-6111
Gamla Alingsåsvägen 27
433 38 Partille

MOTPART

Göteborgs Stads Upphandlings AB, 556070-5054
Box 1111
405 23 Göteborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, förkortad
LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar AB Gustav Strömblads yrkande om ingripande mot upphandlingen *Flaggstänger med tillbehör samt montering, dnr 385/15*.

Förvaltningsrätten avslår AB Gustav Strömblads yrkande om att förvaltningsrätten ska besluta att avtalet *IK16420-01* mellan Flaggstångs-Experten i Väst AB och Upphandlingsbolaget är ogiltigt.

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Göteborgs Stads Upphandlings AB (nedan Upphandlingsbolaget) genomförde en upphandling *Flaggstänger med tillbehör samt montering, dnr 385/15*. Av tilldelningsbeslut den 25 oktober 2016 framgår att Flaggstångs-Experten i Väst AB (nedan Flaggstångs-Experten) och AB Gustav Strömblad tilldelats ramavtal.

AB Gustav Strömblad har i skrivelser som kom in till förvaltningsrätten i januari 2017 yrkat att förvaltningsrätten i första hand ska besluta att avtalet *IK16420-01* mellan Flaggstångs-Experten och Upphandlingsbolaget är ogiltigt. I andra hand har bolaget yrkat att förvaltningsrätten ska ingripa mot den bakomliggande upphandlingen. Bolaget anför i huvudsak följande. Upphandlingsbolaget har valt dynamisk upphandling, dvs. lägsta pris. Prislistan är därför avtalets centrala del. Upphandlingsbolaget har inte lämnat någon information om prislistans form i den aktuella upphandlingen. Bolaget har utformat prislistan i enlighet med direktiven i föregående upphandling, vilket är de direktiv som ska gälla enligt praxis. Flaggstångs-Experten har inte utformat prislistan på detta sätt och har gett in en prislista med flera brister. Bristerna består av att timpriset avser en montör trots att arbetet kräver minst två montörer, priset för flaggstänger med utvändigt respektive invändigt linföring är detsamma, pris för flaggstänger längre än 12 meter saknas samt priset på flaggor avser en produkt med lägre kvalitet än vad Göteborgs Stad av hävd avser att upphandla. Flaggstångs-Experten har vidare uppsåtligen försatt Göteborgs Stad i kontraktsbrottsituationer och har kontinuerligt överdebiterat staden. Flaggstångs-Experten bör därför diskvalificeras som leverantör.

För det fall avtalet inte förklaras ogiltigt bör förvaltningsrätten ingripa mot den bakomliggande upphandlingen eftersom stipulerad anbudstid var för kort. Flaggstångs-Expertens prislista har gjorts tillgänglig för AB Gustav

Strömsblad den 12 januari 2017. Dagen därpå har bolaget reklamerat avtalet och begärt information om vilken part den formella reklamationen ska framställas till. Bolaget har inte fått svar förrän den 24 januari 2017. Ansökan om överprövning har därför gjorts i tid.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser

Lag (2007:1091) om offentlig upphandling har upphävts och ersatts av lag (2016:1145) om offentlig upphandling. Enligt övergångsbestämmelserna gäller den upphävda lagen dock för sådan upphandling som påbörjats före ikraftträdandet.

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 eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Överprövning av en upphandling får inte ske efter det att avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör (16 kap. 6 § LOU).

Rätten ska besluta att ett avtal som har slutits mellan en upphandlande myndighet och en leverantör är ogiltigt, om avtalet har slutits

1. utan föregående annonsering enligt 7 kap. 1 eller 2 §, 13 kap. 2 eller 5 §, 14 kap. 5 § eller 15 kap. 4 §, eller
2. enligt ett förfarande i 5 kap. 7 § utan att de villkor har följts som framgår av den paragrafen eller av det ramavtal som ligger till grund för det nya anbuds förfarandet och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Ett avtal ska också förklaras ogiltigt, om det har slutits i strid med bestämmelserna om avtalsspärr i 1, 3 eller 8 §, ett interimistiskt beslut enligt 9 § eller tiodagarsfristen i 10 § eller om avtalet har slutits före en underrättelse om tilldelningsbeslut enligt 9 kap. 9 § 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 eller kan komma att lida skada (16 kap. 13 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att en överprövning av en upphandling inte får ske efter det att avtal har slutits mellan den upphandlande myndigheten och en leverantör. Ansökan om överprövning av den bakomliggande upphandlingen kan därför inte prövas.

AB Gustav Strömblad har även yrkat att förvaltningsrätten ska besluta att avtalet mellan Upphandlingsbolaget och Flaggstångs-Experten är ogiltigt. Av 16 kap. 13 § LOU framgår att en grundläggande förutsättning för att ett avtal ska förklaras ogiltigt är att avtalet har slutits utan föregående annonsering eller i strid med bestämmelserna om avtalsspärr, ett interimistiskt beslut, tiodagarsfristen eller före en underrättelse om tilldelningsbeslut. Om det rör sig om ett avtal som slutits efter en förnyad konkurrensutsättning kan avtalet även förklaras ogiltigt om den förnyade konkurrensutsättningen inte har följt villkoren i 5 kap. 7 § LOU eller i ramavtalet. AB Gustav Strömblad har inte visat eller ens gjort gällande att någon av de ovanstående situationerna är aktuella. Förvaltningsrätten finner särskilt skäl att notera att krav som har ställts i en upphandling inte följer med till nästa upphandling. Avvikelser i förhållande till krav som endast har ställts i en tidigare upphandling kan därför inte medföra ogiltighet. Vad AB Gustav Strömblad har anfört visar inte heller i övrigt att avtalet avviker från krav som har ställts i

upphandlingen, vilket hade kunnat medföra en skyldighet att annonsera upphandlingen på nytt. Det finns sammanfattningsvis inte förutsättningar för att besluta att avtalet är ogiltigt. Yrkandet i denna del ska därför avslås.

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



Ann Rittri

Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Kristin Palm.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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