



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ**
Avdelning 1
Lena Palmér

DOM
2011-04-27
Meddelad i
Malmö

Mål nr
3077-11E

SÖKANDE

Hjorthögs Hundcenter AB
Fårabäcksvägen 65
212 91 Malmö

MOTPART

Polismyndigheten i Skåne län
205 90 Malmö

SAKEN

Ansökan om överprövning av ett avtals giltighet enligt lagen om offentlig upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2011-04-28	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten förklarar avtalet den 22 mars 2011 mellan Polismyndigheten i Skåne län och Djurambulans i Skåne AB vara ogiltigt.

Dok.Id 58115

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se

Telefax
040-97 24 90

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Polismyndigheten i Skåne har den 22 mars 2011 slutit avtal med Djurambulans i Skåne AB angående transport- och förvaringstjänster avseende hund, katt m m. Avtalet har trätt ikraft den 1 april 2011 och har en giltighetstid om sex månader.

I ansökan till förvaltningsrätten yrkar Hjorthögs Hundcenter AB, som bolaget slutligt bestämt sin talan, att avtalet ska ogiltigförklaras. Som grund för talan anförs bl.a. följande. Polismyndigheten i Skåne har brutit mot LOU genom att genomföra en otillåten direktupphandling avseende den aktuella tjänsten. Polismyndigheten har utan att annonsera upphandlingen skrivit kontrakt med Djurambulans i Skåne AB. Kontraktet skulle ha upphandlats i konkurrens enligt LOU. Maxbeloppet 287 000 kr för direktupphandling har vida överskridits. Kontraktets värde uppgår till ca 1,5 miljon kronor. Synnerliga skäl för direktupphandling föreligger inte. Hjorthögs Hundcenter AB skulle ha vunnit upphandlingen om LOU:s regler hade tillämpats. Hjorthögs Hundcenter AB övertog befintligt upphandlingsavtal den 5 januari 2010. Avtalet gällde till och med den 30 september 2010. Då förväntade sig bolaget en annonserad upphandling, vilket uteblev. Avtalet förlängdes till den 31 mars 2011. Först i början av mars månad meddelade polismyndigheten att ytterligare förlängning blev aktuell eftersom myndigheten p.g.a resursbrist inne hunnit göra en korrekt upphandling. Hjorthögs Hundcenter AB fick den 22 mars 2011 besked om att kontraktet tilldelats ett annat företag.

Polismyndigheten i Skåne län bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. För Polismyndigheten i Skåne driver Rikspolisstyrelsen en pågående upphandling benämnd Djurpensionat. Upphandlingen har inte varit klar för driftsättning den 1 april 2011. Polismyndigheten i Skåne har den 25 maj 2010 anmodat Rikspolisstyrelsen att genomföra upphandlingen. Då

polismyndigheten har ett krav enligt lag på att erbjuda den aktuella tjänsten åt allmänheten kan polismyndigheten inte underlåta att skapa ett interimistiskt avtal i avvaktan på att Rikspolisstyrelsen slutför upphandlingen. Myndigheten får alltså inte hamna i ett avtalslöst tillstånd. Verksamheten är kritisk för Polismyndighetens i Skåne säkerhet. Myndigheten har inte kunnat göra en uppskattning av upphandlingens värde, då förvaring av djur väsentligt kan ändra sig under en kortare period som detta interimistiska avtal gäller. Tjänsten har tidigare haft tre leverantörer. Upphandling har skett inom varje polisområde där överenskommelse om förlängning inte har gått att nå. Hjorthögs Hundcenter AB har väsentligt överskridit myndighetens ekonomiska ram. Polismyndigheten har därför beslutat att direktupphandla tjänsten för polisområden motsvarande Hjorthögs Hundcenter AB. Från Skåne har tolv företag valts ut och tre av dessa erbjudits möjlighet till interimistiskt avtal i avvaktan på pågående upphandling. Två av företagen har accepterat möjligheten. Hjorthögs Hundcenter AB har inte accepterat. Utvärdering enligt uppställda kriterier har visat att Djurambulans i Skåne AB har en rimlig möjlighet att genomföra avtalet. Alla leverantörer har haft samma möjlighet att lämna anbud.

Förvaltningsrätten har genom beslut den 30 mars 2011 avslagit en begäran av Hjorthögs Hundcenter AB om interimistiskt förordnande att det i målet aktuella avtalet inte får fullgöras.

DOMSKÄL

Enligt 16 kap. 15 § 1 LOU ska rätten besluta att ett avtal som har slutits mellan en upphandlande myndighet och en leverantör är ogiltigt om avtalet har slutits utan föregående annonsering enligt 7 kap. 1 eller 2 §, 13 kap. 2 eller 5 §, 14 kap. 5 § eller 15 kap. 4 eller 6 §.

Enligt 16 kap. 16 § LOU ska rätten, om det finns tvingande hänsyn till ett allmänintresse, besluta att avtalet får bestå trots att förutsättningarna för ogiltighet enligt 15 § är uppfyllda.

Förvaltningsrättens bedömning

Direktupphandling är ett undantagsförfarande enligt LOU och i sådana fall har den som åberopar undantaget att visa att förutsättningar för detta föreligger. Hjorthögs Hundcenter AB har invänt att värdet av kontraktet uppgår till cirka 1,5 milj. kr. Den utredning polismyndigheten gett in i målet om det beräknade totala värdet av upphandlingen för en fyraårsperiod, anser förvaltningsrätten bekräftar att värdet av kontraktet för en sexmånadersperiod överstiger det högsta tillåtna för en direktupphandling. Enligt förvaltningsrättens mening har Polismyndigheten i Skåne län alltså inte förmått visa att förutsättningar förelagat för att sluta avtalet den 22 mars 2011 utan föregående annonsering. Grund föreligger därmed för att förklara avtalet ogiltigt.

Om det finns tvingande hänsyn till ett allmänintresse ska rätten besluta att avtalet får bestå trots att förutsättningarna för ogiltighet är uppfyllda. Bestämmelsen ska tolkas restriktivt och det är endast exceptionella omständigheter som ska medföra att ett avtal får bestå. Det är den upphandlande myndigheten som har bevisbördan för att en undantagssituation föreligger. I förevarande fall har polismyndigheten inte anfört omständigheter som kan anses utgöra skäl för rätten att besluta att avtalet ska få bestå trots att förutsättningarna för ogiltighet är uppfyllda.

Mot bakgrund av det ovan anförda ska avtalet den 22 mars 2011 mellan Polismyndigheten i Skåne län och Djurambulans i Skåne AB förklaras ogiltigt.

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



Madeleine Westberg



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. 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
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

DV 3109/1B LOU