



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA**

DOM
2016-05-04
Meddelad i
Uppsala

Mål nr
1615-16 E

KONKURRENSVERKET	
2016-05-12	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Stiftelsen Citykyrkan, 878001-7623
Katrinelundsvägen 1
722 19 Västerås

Ombud: Advokat Wiggo Lindgren
Advokatfirman Wiggo Lindgren AB
Vidarvägen 1 B
182 67 Djursholm

MOTPART

Västerås kommun
721 87 Västerås

SAKEN

Ansökan om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning avseende Västerås kommuns beslut att avbryta upphandlingen.

Förvaltningsrätten avskriver målet i den del som avser ansökan om överprövning av upphandlingen i övrigt.

Dok.Id 179742

Postadress
Box 1853
751 48 Uppsala

Besöksadress
Kungsgatan 49

Telefon
018-431 63 00
E-post: forvaltningsratteni uppsala@dom.se
www.forvaltningsratteni uppsala.domstol.se

Telefax
018-10 00 34

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Västerås kommun (kommunen) har genomfört en upphandling avseende drift av servicehus Resmilan och Skallberget. Stiftelsen Citykyrkan (Citykyrkan) har lämnat anbud i upphandlingen. Den 22 mars 2016 fattades tilldelningsbeslut varvid Citykyrkans anbud inte antogs.

Sedan Citykyrkan ansökt om överprövning av upphandlingen har kommunen den 8 april 2016 beslutat att avbryta upphandlingen med motiveringen att uppdraget tillfaller den kommunala egenregin Västerås stad Vård och Omsorg.

I yttrande till förvaltningsrätten den 11 april 2016 har kommunen bland annat angett att det i upphandlingens förfrågningsunderlag informerats om att för det fall den kommunala utföraren erbjöd det lägsta priset och klarade kraven skulle uppdraget utföras av den kommunala utföraren och upphandlingen avbrytas.

Förvaltningsrätten har gett Citykyrkan tillfälle att yttra sig över kommunens beslut att avbryta upphandlingen varvid Citykyrkan kommit in med vad som får anses vara en ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet.

Citykyrkan yrkar att upphandlingen görs om och anför bland annat följande. En upphandling kan inte avbrytas hur som helst utan ekonomiska konsekvenser för den upphandlande enheten. Det är uppenbart att kommunen hade för avsikt att diskriminera Citykyrkan i anbudsförfarandet eftersom man lagt kyrkans anbud åt sidan innan man tog ställning till bland annat kommunens egna anbud. Det saknas transparens i förfarandet eftersom kommunen inte redovisat vilket lägsta anbud som antagits och vilka aktörer som i övrigt lämnat anbud. Kommunens skrivning tyder på att man avgör upphandlingar på mycket godtyckliga grunder och diskvalificerar vissa anbudsgivare utan närmare motivering. Upphandlingen måste göras om så att

Citykyrkan får ett klart besked om man kommer att diskvalificeras vid fortsatta upphandlingar och att kommunen när man tilldelar kontrakten till egna organ verkligen redovisar grunderna för detta.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Kommunen har sedan Citykyrkan ansökt om överprövning av den i målet aktuella upphandlingen valt att avbryta denna. Citykyrkan har i yttrande över avbrytandebeslutet invänt mot detta men även som vidhållit sin ansökan om överprövning av det numera upphävda tilldelningsbeslutet. Det är endast om förvaltningsrätten finner att det finns skäl att upphäva avbrytandebeslutet som domstolen kan pröva Citykyrkans ansökan om överprövning av upphandlingen. Förvaltningsrätten tar därför inledningsvis ställning till om det finns skäl att enligt LOU ingripa mot kommunens beslut att avbryta upphandlingen med anledning av de grunder Citykyrkan nu anfört.

Av EU-domstolens praxis framgår att beslut att avbryta en upphandling inte är förbehållna undantagssituationer eller situationer då det föreligger tungt vägande skäl. Det finns inte någon skyldighet för en upphandlande myndighet att i alla lägen fullfölja en påbörjad upphandling. Ett beslut att avbryta en upphandling måste emellertid vila på sakligt godtagbara skäl och får inte vara godtycklig. En upphandlande myndighet har t.ex. möjlighet att avbryta en upphandling i de fall den inser att den inte har möjlighet att välja det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Det är den upphandlande myndigheten som ska visa att det förelegat sakligt godtagbara skäl att avbryta en upphandling (C-92/00, HI, C-244/02, Kauppatalo Hansel p. 36, RÅ 2008 ref. 35 och RÅ 2009 ref. 43).

Förvaltningsrätten har att ta ställning till om det funnits förutsättningar för att avbryta upphandlingen. Det avgörande för frågan är de skäl som kommunen gör gällande för sitt beslut att avbryta upphandlingen.

Något förfrågningsunderlag rörande den aktuella upphandlingen har inte getts in till förvaltningsrätten. Det har av kommunen dock anförts att förfrågningsunderlaget innehåller ett förbehåll om att upphandlingen kunde avbrytas för det fall den kommunala utföraren erbjöd det lägsta priset. Citykyrkan har inte invänt mot att det funnits ett sådant förbehåll.

Enligt förvaltningsrättens mening föreligger möjligheten att avbryta en upphandling även om förfrågningsunderlaget inte innehåller ett förbehåll om att detta kan komma att ske. I detta fall finns det beskrivet ett förbehåll om avbrytande av upphandling i förfrågningsunderlaget. Förvaltningsrätten finner inte skäl att ifrågasätta kommunens uppgift om att lägsta pris erbjudits av den kommunala utföraren. Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att kommunen haft godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen (jfr Kammarrätten i Stockholms avgörande 5317-12). Eftersom det inte har framkommit att de grundläggande principerna i unionsrätten trätts för när ska ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet avslås.

Eftersom upphandlingen har avbrutits finns det inte, under förevarande omständigheter, någon pågående upphandling att överpröva. Det saknas således förutsättningar för att förvaltningsrätten ska kunna pröva Citykyrkans ansökan om överprövning av upphandlingen i sak (jfr Kammarrätten i Göteborgs domar i mål nummer 218-10 och 2109-11). Målet i den del det avser ansökan om överprövning av upphandlingen ska därför avskrivas från vidare handläggning.

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



Per-Erik Nistér

f.d. rådman

Målet har handlagts av föredraganden Nicklas Rydgren.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

