



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM
2011-05-31
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
4458-11 E
Enhet 1:2

SÖKANDE

NEA Installation AB, 556013-4628
Verkstadsgatan 4
302 62 Halmstad

Ombud:

Advokaten Viktoria Edelman och Madeleine Sundin
Andersson Gustafsson Advokatbyrå KB
Box 3124
103 62 Stockholm

MOTPART

Halmstads kommun
Box 153
301 05 Halmstad

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten upphäver Halmstads kommuns beslut att avbryta upphandlingen.

KONKURRENSVERKET	
2011-05-31	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM****BAKGRUND**

Halmstads kommun (kommunen) har genomfört en upphandling avseende nybyggnad av Söndrumsskolan. Upphandlingen omfattade sammanlagt nio olika entreprenader. Genom tilldelningsbeslut den 24 november 2010 tilldelades NEA Installation AB (bolaget) elentreprenaden.

Förvaltningsrätten har i dom den 8 april 2011 i mål nr 20334-10 beslutat att upphandlingen avseende byggentreprenaden ska göras om.

Kommunen har härefter den 20 april 2011 beslutat att avbryta hela upphandlingen med undantag av markentreprenaden.

YRKANDEN M.M.

Bolaget begär överprövning av kommunens beslut att avbryta upphandlingen av elentreprenaden och yrkar att upphandlingen ska återupptas och avslutas genom att kontrakt tecknas. Bolaget anför i huvudsak följande. Mot bakgrund av att upphandlingen avseende byggentreprenaden överklagats har bolaget efter begäran från kommunen förlängt giltighetstiden på anbudet, detta trots att tilldelning av kontrakt skett inom den ursprungliga giltighetstiden. Kommunen har som skäl för att avbryta upphandlingen angett att det inte finns någon byggentreprenör och att det därför inte finns någon start- och sluttid. Med hänsyn till att igångsättningstiden på grund av överprövningen av byggentreprenaden redan har fått skjutas fram i tiden utan att det medfört att de övriga upphandlingarna har avbrutits utgör detta inte ett sakligt skäl att avbryta övriga upphandlingar. Den omständighet att igångsättningstiden skjutits på framtiden kan regleras inom ramen för de entreprenadkontrakt som kommunen tecknar med entreprenörerna. Kommunen har inte visat på vilket sätt förutsättningarna för entreprenaden skulle förändras på grund av att entreprenaden förskjuts ett år varför det inte är

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**

ett godtagbart skäl för att avbryta upphandlingen. Att endast göra om upphandlingen avseende byggentreprenaden innebär inte att likabehandlingsprincipen åsidosätts. Bolaget har lagt ner stora kostnader för att delta i upphandlingen varför det även skulle strida mot proportionalitetsprincipen att tillåta att upphandlingen avbryts. Kommunen har således inte visat att det föreligger sakligt godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen.

Kommunen anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Sakligt godtagbara skäl föreligger för beslutet att avbryta upphandlingen. Entreprenaden hade försenats på grund av överprövningen och processen i förvaltningsrätten och övriga leverantörer hade tillfrågats vid tre tillfällen om de var beredda att förlänga giltighetstiden för lämnade anbud. Att endast göra om byggentreprenaden skulle ha lett till ytterligare tidsutdräkt i de icke överprövade delarna med nya förfrågningar angående förlängningar av anbud. I samband med detta hade det inte kunnat anges när deras arbete skulle kunna komma igång och därmed inte heller någon bortre gräns för anbuds förlängningarna. Med största sannolikhet skulle tolv månader passerat från anbudens ingivande till dess att tilldelningsbeslut kunnat fattas i den "nya" upphandlingen avseende byggentreprenaden. Förutsättningarna för anbudet i den "gamla" entreprenaden hade då varit väsentligt förändrade eftersom de skulle ha varit mer än årsgamla. Man gjorde därför valet att avbryta upphandlingen och göra om de delar som är beroende av varandra eftersom det alternativet säkerställde likabehandlingsprincipens upprätthållande. Kommunens val strider inte heller mot de övriga grundläggande principerna i LOU. Det angavs även i samband med tilldelningsbeslutet att bindande avtal kunde slutas först efter det att det konstaterats att någon överprövning inte begärts.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

Upphandlande myndigheter ska enligt 1 kap. 9 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Förvaltningsrättens bedömning

Kommunen har i formellt beslut den 20 april 2011 beslutat att avbryta upphandlingen. I det meddelande som kommunen skickat ut till leverantörerna den 14 april 2011 anges som orsak att domen från förvaltningsrätten har kommit och att kommunen där inte fick någon framgång. Som svar på en fråga från bolaget anges även att anledningen är att det inte går att ange när projektet kan startas eller färdigställas då det inte finns någon byggentreprenör.

Av praxis följer att allmän förvaltningsdomstol kan pröva beslut om att avbryta en upphandling (se RÅ 2005 ref 62).

En upphandlande myndighet kan avbryta en upphandling fram till dess att ett upphandlingskontrakt föreligger. I sak gäller att en upphandlande myndighet kan få avbryta en pågående upphandling om den upphandlande myndigheten anfört sakliga skäl för sitt beslut att avbryta upphandlingen och inte brutit mot de gemenskapsrättsliga principerna för offentlig upphandling.

Kommunen har som huvudsakligt skäl för att avbryta nu aktuell upphandling anfört den tidsutdräkt som uppkommer med anledning av att upphandlingen av byggentreprenaden ska göras om. Några andra skäl, såsom att villkor och omfattning av elentreprenaden kan komma att förändras, har

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1**DOM**

inte framkommit. Härtill kommer att bolaget tilldelades entreprenaden i konkurrens med tre andra leverantörer. Bolaget har således inte varit den enda leverantören som varit kvalificerad att delta i upphandlingen, något som i praxis varit ett godtagbart skäl att avbryta en upphandling. Bolaget har efter tilldelningsbeslutet förlängt giltighetstiden av sitt anbud och synes vara beredd att förlänga denna tid ytterligare. Med hänsyn till det anförda bedöms sakliga skäl för närvarande inte finnas för att avbryta aktuell upphandling. Beslutet ska därför upphävas.

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



Peter Kockum

Rådman

Föredragande i målet har varit Lena Rehnberg.



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 rättslämningen 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