



KLAGANDE

Tofta Bil i Kristianstad AB, 556657-1062

Ombud: advokaten Peter Olofsson
Advokatbyrå AB Peter Olofsson

MOTPART

Hässleholms kommun

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Tofta Bil i Kristianstad AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

Hässleholms kommun påbörjade en upphandling av Skyltbil (dnr TF 2019/552). Av tilldelningsbeslut den 18 oktober 2019 framgår att kommunen beslutat att anbudet från Tofta Bil i Kristianstad AB (Tofta Bil) ska antas i upphandlingen. Kommunen har därefter, den 2 februari 2020, beslutat att återkalla tilldelningsbeslutet och avbryta upphandlingen på grund av bristande konkurrens.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Tofta Bil ansöker om överprövning av beslutet och yrkar att förvaltningsrätten ska upphäva detta. Till stöd för talan har anförts bl.a. följande. Kommunen saknar godtagbara skäl att avbryta upphandlingen. Beslutet är godtyckligt och strider mot 1 kap. 9 § LOU. Kommunen har fattade tilldelningsbeslut i upphandlingen den 18 oktober 2019 efter att bara ha fått in ett anbud i upphandlingen. Beslutet att avbryta upphandlingen fattades den 6 januari 2020 och delgavs Tofta Bil den 10 januari 2020, dvs. närmare tre månader efter tilldelningen. Till följd av beslutet att avbryta upphandlingen har bolaget lidit eller kan komma att lida skada. Bristande konkurrens kan vara ett sakligt godtagbart skäl att avbryta en upphandling. I denna upphandling kan det egentliga skälet inte vara att det saknas konkurrens eftersom detta stod klart för kommunen redan när tilldelningsbeslutet fattades. Med hänsyn till tidsutdräkten till avbrytandebeslutet och med hänsyn till de kontakter som förevarit och där till och med avtal skickats till Tofta Bil för påskrift är det uppenbart att skälet för att avbryta upphandlingen är något annat än det uppgivna. Det senare påståendet om att budgetutrymme inte förelåg ifrågasätts. Dels antogs ju Tofta Bils anbud, dels förde bolaget därefter diskussioner med kommunen om prispåslag enligt ingiven mailkorrespondens. För Tofta Bil är det uppenbart att kommunens avbrytande av upphandlingen vilar på i efterhand konstruerade, godtyckliga, skäl.

Hässleholms kommun bestrider yrkandet och har anfört bl.a. följande. Kommunen har avbrutit upphandlingen och återkallat tilldelningsbeslutet på grund av bristande konkurrens. Endast ett anbud inkom. Beslutet är inte godtyckligt. Beslutet är sakligt grundat och det står utom allt rimligt tvivel att det förelåg bristande konkurrens och att sökandens anbud överskrider kommunens budgeterade medel. Tilldelning borde inte ha skett då det var bristande konkurrens och kommunens budgeterade medel för skyltbil är cirka 620 000 kr och sökandens anbud är 100 000 kr över kommunens budget. Det framgår av punkt 1.4 *Omfattning* i upphandlingsdokumentet att det totala anbudsvärdet uppskattas till ca 600 000 kr exklusive moms. Kommunen har inga ekonomiska medel att inhandla sökandens skyltbil. Innan kommunen fattade beslut om att återkalla tilldelning och avbryta upphandlingen gjordes en marknadsundersökning i form av offertförfrågan med samma kravställning till andra bilföretag för att få konkurrerande prisbild och för att säkerställa att kommunens budget är korrekt uppskattad. Att återkallande och avbrytande har skett några månader efter tilldelning har ingen betydelse eftersom avtal inte har ingåtts. Det finns ingen lagreglerad tidsgräns för när ett återkallande av tilldelningsbeslut kan ske. Kommunen har således haft rätt att avbryta upphandlingen med bristande konkurrens och överskriden budget som saklig grund.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för prövningen

Av praxis framgår att en upphandlande myndighet har möjlighet att såväl återkalla som fatta nya tilldelningsbeslut fram till dess att avtal har tecknats i en upphandling. Vidare kan upphandlande myndighet fram till dess att avtal har tecknats besluta att avbryta en upphandling. Ett beslut att avbryta en upphandling måste dock vila på sakligt godtagbara skäl och får inte vara godtyckligt. Det är den upphandlande myndigheten eller enheten som ska

visa att det föreligger sakligt godtagbara skäl för att avbryta en upphandling.

Se i sammanhanget vad som har anförts och åberopats i bl.a. Kammarrätten i Sundsvalls dom den 25 oktober 2017 i mål nr 1702-17, Kammarrätten i Stockholms dom den 23 januari 2013 i mål nr 4691-12 och Kammarrätten i Göteborgs dom den 18 september 2012 i mål nr 4464-11.

Förvaltningsrättens bedömning

I förevarande mål har Hässleholms kommun som skäl för sitt beslut att avbryta den aktuella upphandlingen uppgivit dels bristande konkurrens, dels att anbudet är för dyrt. Såväl bristande konkurrens som för dyra anbud kan utgöra sakliga skäl för att avbryta en upphandling. Det har i målet inte framkommit annat än att kommunens beslut har grundat sig på de skäl som har angivits i beslutet och att de bedömningar som därvid har gjorts har varit sakligt motiverade. Kommunen har därmed haft fog för sitt beslut att avbryta upphandlingen. Yrkandet om ingripande enligt LOU ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Henrik Hedberg
Rådman

Anna Aktermo har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårs-afton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.