



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2016-10-12
Meddelad i Linköping

Mål nr
6384-16

SÖKANDE

Allt i Mark och Anläggning i Sydsverige AB, 556531-5164
Kalkstensgatan 7
553 03 Jönköping

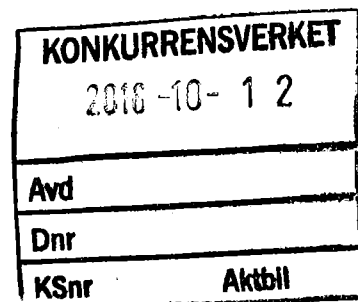
MOTPART

Linköpings kommun
581 81 Linköping

Ombud: Kommunjuristen Jan-Erik Nilsson
med samma adress som ovan

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 265076

Postadress Box 406 581 04 Linköping	Besöksadress Brigadgatan 3	Telefon 013-25 11 00	Telefax 013-25 11 40	Expeditionstid måndag-fredag 08:00-16:00
E-post: forvaltningsrattenilinkoping@dom.se			www.forvaltningsrattenilinkoping.domstol.se	

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Linköpings kommun (Kommunen) genomför en upphandling avseende utförandeentreprenad *GC Östgötagatan*, dnr UH-2016-84. Upphandlingen genomförs som förenklat förfarande enligt LOU och tilldelningsgrund är lägsta pris. Kommunen beslutade den 14 september 2016 att avbryta upphandlingen med motiveringen att endast ett anbud inkommit, vilket innebär bristande konkurrens.

Allt i Mark och Anläggning i Sydsverige AB (Bolaget) ansöker om överprövning av avbrytandebeslutet och yrkar att förvaltningsrätten förordnar att avbrytandebeslutet ska upphävas och om rättelse med innebörden att Bolaget tilldelas kontrakt i upphandlingen. Till stöd för sin talan anför Bolaget följande. Kommunen har annonserat upphandlingen elektroniskt i enlighet med LOU varvid det varit fritt för potentiella anbudslämnare att lämna anbud. I det avseendet har inte bristande konkurrens förelegat. Bolaget har dessutom lämnat sitt anbud utan vetskap om att det var det enda anbud som skulle komma att lämnas in. Därmed kan misstanke om en icke-konkurrenssatt prissättning ej styrkas. Bolagets å-priser är fullt normala i förhållande till andra projekt som Kommunen tidigare beställt av Bolaget. Antalet inkomna anbud har alltså inte påverkat konkurrenssituationen och bristande konkurrens föreligger således heller inte.

Kommunen begär att ansökan om överprövning avslås och anför bl.a. följande. Såsom framgår av avbrytandebeslutet inkom endast ett anbud och skälet till avbrytandet var att det förelåg en bristande konkurrens. Av både unionspraxis och inhemska praxis framgår att en upphandlande myndighet har rätt att avbryta en pågående upphandling då det bara föreligger ett anbud. Vid sådant förhållande har det ansetts råda bristande konkurrens, vilket för aktuellt regelsystem är ett bärande syfte. Det Bolaget har anfört rörande konkurrenssituationen är inte relevant för överprövningsprocessen och ko-

menteras därför inte av kommunen. Priserna i det av Bolaget inlämnade anbudet var väldigt höga och överskred väsentligt den budget som finns för projektet. Kommunen hade således kunnat, på skaliga skäl, avbryta upphandlingen även av den anledningen.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår att 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är det funnits sakligt godtagbara skäl för Kommunen att avbryta upphandlingen. Det är Kommunen som har bevisbördan för att det föreligger sakligt godtagbara skäl för ett avbrytande (jfr RÅ 2009 ref. 43 och Kammarrätten i Stockholms dom den 23 januari 2013 i mål nr 4691-12).

En upphandlande myndighet har rätt att själv avgöra när det finns förutsättningar för att inleda en upphandling och när en inledd upphandling behöver avbrytas (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref.43).

Någon skyldighet för en upphandlande myndighet att fullfölja en påbörjad upphandling finns inte, utan myndigheten har rätt att avbryta en upphandling fram till dess ett upphandlingskontrakt föreligger (jfr Kammarrätten i Jönköpings dom den 17 februari 2009 i mål nr 3226-08). Ett beslut om avbrytande måste emellertid vila på sakligt godtagbara skäl och får inte vara godtyckligt. Möjligheten att avbryta en upphandling är dock inte begränsad till situationer där det föreligger allvarliga eller tungt vägande skäl, men en förutsättning är att den upphandlande myndigheten följer de grundläggande reglerna i fördraget (se bl.a. mål C-92/00 HI).

Bristande konkurrens har i praxis i ett flertal fall godtagits som sakliga skäl för att avbryta en upphandling i de fall då endast en lämplig anbudsgivare återstår (se t.ex. Högsta Förvaltningsdomstolens avgörande i RÅ 2008 ref. 35, Kammarrätten i Göteborgs dom i mål nr 4464-12 samt Kammarrätten i Jönköpings dom i mål nr 3226-08 och nr 1236-09). Av ovan redovisad praxis framgår vidare att detta gäller oberoende av om den upphandlande myndigheten tidigare accepterat inkomna anbud och först under pågående överprövning avbrutit upphandlingen. Inte heller invändningar rörande en marknadssituation med få tänkbara anbudsgivare i en andra upphandlingsomgång har befunnits kunna påverka rätten för en upphandlande myndighet att avbryta en upphandling med hänvisning till bristande konkurrens.

Mot bakgrund av det ovan angivna och att det i målet är klarlagt att endast ett anbud inkom i upphandlingen finner förvaltningsrätten att det funnits sakligt godtagbara skäl för Kommunen att avbryta upphandlingen med hänvisning till bristande konkurrens. Ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet ska därför avslås.

Med beaktande av det som ovan anförts saknas skäl att pröva de invändningar Bolaget framfört ifråga om bedömningen av prissättningen av dess anbud.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1D-LOU).

Tomas Kjellgren

Rådman

Handläggare har varit föredragande juristen Stefka Bokmark.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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