



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 33

DOM

2017-06-16

Meddelad i Stockholm

Mål nr

12176-17

1

SÖKANDE

Top Marine OÜ
Tule 33 Saue
765 05 Harjumaa
Estland

Ombud

Mikael Rendahl
Upphandlingsjuristen i Sverige AB
Box 1241
13128 Nacka strand

MOTPART

Stockholms Hamn AB, 556008-1647
Box 27314
10254 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster, LUF

KONKURRENSVERKET	
2017-06-16	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Top Marine OÜ:s ansökan.

Dok.Id 862335

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

Telefax

08-561 680 01

E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se

www.domstol.se/forvaltningsratt

Expeditionstid

måndag–fredag

08:00–16:30

BAKGRUND

Stockholms Hamn AB genomför en upphandling benämnd ÅF Offshore Race 2017-2019. Upphandlingen har skett enligt den äldre lagstiftningen lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster (LUF). Genom tilldelningsbeslut daterat den 24 mars 2017 beslutade Stockholms Hamn AB att teckna avtal med Top Marine OÜ.

Efter att Stockholm Hamnentreprenad AB ansökt om överprövning beslutade förvaltningsrätten den 2 maj 2017 i mål nr 7855-17 att upphandlingen fick avslutas först sedan rättelse har gjorts på så sätt att Stockholms Hamn AB genomförde en ny anbudsutvärdering varvid anbudet från Top Marine OÜ inte skulle beaktas.

Stockholms Hamn AB fattade därefter ett nytt tilldelningsbeslut och beslutade att teckna avtal med Stockholm Hamnentreprenad AB.

Den 23 maj 2017 ansökte Top Marine OÜ om överprövning av det nya tilldelningsbeslut samt överklagande förvaltningsrätten dom i mål nr 7855-17. Kammarrätten i Stockholm har den 12 juni 2017 meddelat prövningstillstånd i det målet.

Den 29 maj 2017 har Stockholms Hamn AB beslutat att avbryta upphandlingen. Som skäl för avbrytandet har Stockholms Hamn AB angivit att de i sin upphandling tagit höjd för att upphandlingen kunde komma att bli föremål för en överprövning. Stockholms Hamn AB har emellertid inte kunnat förutse att upphandlingen skulle överprövas i två omgångar. Detta och den försening av projektet som blir följderna därav är en sådan oförutsedd händelse som innebär ändrade förutsättningar. Det konstateras att det inte längre är praktiskt möjligt för Stockholms Hamn AB att gå vidare med

upphandlingen. Sakliga skäl (förändrade förutsättningar) föreligger därmed för avbrytande av upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Top Marine OÜ yrkar att förvaltningsrätten ogiltigförklarar Stockholms Hamn AB:s beslut att avbryta upphandlingen. Som skäl anförs bl.a. följande. Stockholms Hamn AB har avbrutit upphandlingen trots att det inte funnits godtagbara skäl. En upphandlande enhet har enligt rättspraxis en skyldighet att räkna med att en upphandling kan bli överprövad i två insatser och en överprövningsprocess därmed kan ta längre tid än sex månader. Det kan inte presumeras att överprövningsprocessen i aktuell upphandling skulle bli längre än vad en upphandlande enhet har att räkna med.

Stockholms Hamn AB:s bestrider att Top Marine OÜ:s ansökan ska vinna bifall.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Upphandlande myndighet har enligt EU-domstolens praxis ingen skyldighet att fullfölja en påbörjad upphandling. EU-domstolen har vidare uttalat att beslut att avbryta en upphandling inte är förbehållet undantagssituationer eller då det finns tungt vägande skäl (C-27/98, Francasso och Leitschutz). Ett beslut att avbryta en upphandling måste dock vila på sakligt godtagbara skäl och följa de grundläggande bestämmelserna i fördraget (se ex. RÅ 2009 ref. 43).

Det är den upphandlande myndigheten som har bevisbördan för att det finns sakligt godtagbara skäl för ett avbrytande (jfr Kammarrätten i Stockholms dom den 23 januari 2013 i mål nr 4691-12).

Av avbrytandebeslutet framgår att de pontonbryggor som upphandlingen avser måste vara på plats från och med kl. 00.01 torsdagen efter midsommarhelgen och ligga kvar till kl. 23.59 söndagen efter midsommarhelgen. De två pontonbryggorna med tillhörande förtöjning som ligger längst norrut kan tidigast etableras efter midsommarhelgen och är de mest tidskritiska. Övriga pontoner kan anläggas med början fyra veckor före evenemanget. Detta medför att upphandlingen har hamnat i ett mycket tidskritiskt läge. Med anledningen av de två på varandra följande överprövningarna har Stockholms Hamn AB hamnat i sådan tidsnöd att det inte är möjligt att låta upphandlingen pågå. Stockholms Hamn AB har sett sig nödsakade att säkra pontonerna på annat sätt.

Enligt förvaltningsrättens mening utgör inte omständigheten att upphandlingen blivit föremål för två överprövningar i sig ett sakligt godtagbart skäl att avbryta upphandlingen eftersom en upphandlande enhet, såsom Top Marine OÜ anför, måste förutsätta att en upphandling kan bli föremål för överprövning.

Vidare har dock Stockholms Hamn AB som skäl angivit att genom förseningen är det inte längre praktiskt möjligt för Stockholms Hamn AB att låta upphandlingen pågå.

Den aktuella upphandlingen avser uppförande av pontonbryggor med anledning av segeltävlingen ÅF Offshore Race. Uppdraget ska utföras under en specifik tidsperiod under sommaren. Efter denna period finns det således inte längre något behov av de aktuella pontonbryggorna. Att Stockholms Hamn AB avbrutit upphandlingen då tidsnöd gjort att denna inte längre kan säkerställa att behovet av pontonbryggor tillgodoses, för att istället säkra uppförande av pontonbryggorna på annat sätt, utgör enligt förvaltningsrättens mening godtagbara skäl att avbryta upphandlingen. Top Marine OÜ:s ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1A LOU).

Lars-Åke Johansson
Chefsrådman

Tobias Fredriksson har handlagt målet.



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 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.