



KONKURRENSVERKET	
2019-09-03	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Östgöta Trädgårdshall AB, 556292-9066

MOTPART

Upphandlingscenter, Kommunalförbundet Fjärde storstadsregionen,
222000-2527

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Upphandlingscenter, Kommunalförbundet Fjärde storstadsregionen (Upphandlingscenter) genomför upphandlingen "Mejeriprodukter" (dnr UH-2018-423). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande och tilldelningsgrunden är det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Efter anbudsutvärderingen återstod endast ett giltigt anbud varför Upphandlingscenter den 11 april 2019 beslutade att avbryta upphandlingen.

Östgöta Trädgårdshall (ÖTH) ansöker om överprövning av avbrytandebeslutet och yrkar att det ska upphävas.

Upphandlingscenter bestrider bifall till ansökan.

VAD PARTERNA SAMMANFATTNINGSVIS ANFÖRT

Östgöta Trädgårdshall

Upphandlingscenter har på uppdrag av Linköpings kommun avbrutit upphandlingen på grund av bristande konkurrens. Tre anbudsgivare har lämnat anbud. ÖTH var den enda anbudsgivaren som uppnådde ett giltigt anbud i konkurrens med de andra anbudsgivarna. Det faktum att det endast var ÖTH som lämnat ett giltigt anbud kan inte med automatik innebära bristande konkurrens. Detta kan jämföras med en tidigare upphandling som genomförts av Upphandlingscenter där endast en anbudsgivare uppfyllt kraven. Den upphandlingen avbröts inte.

ÖTH har redan idag avtalen till Linköpings kommun och skulle därför drabbas hårt om denna omsättning uteblev. Detta skulle troligtvis innebära uppsägning av personal när de nu gällande avtalen går ut under november 2019.

Upphandlingscenter

Upphandlingen har avbrutits på grund av bristande konkurrens eftersom endast ett giltigt anbud återstod efter anbudsutvärderingen. En upphandling får avbrytas om den upphandlande myndigheten har sakligt godtagbara skäl för beslutet. Det finns i regel sakligt godtagbara skäl att avbryta en upphandling om det endast återstår en lämplig anbudsgivare, det vill säga vid bristande konkurrens.

Det har inte begåtts någon överträdelse mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU som medfört att ÖTH lidit eller kan komma att lida skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandlande enhet har inte någon skyldighet att fullfölja en påbörjad upphandling. Det krävs inte heller att det föreligger en undantagssituation eller att det finns tungt vägande skäl för att en upphandling ska kunna avbrytas (se t.ex. EU-domstolens avgöranden mål C-92/00 *HI* och mål C-27/98 *Fracasso och Leitschutz*). Ett beslut att avbryta en upphandling måste däremot vila på sakligt godtagbara skäl, får inte vara godtyckligt och måste vara förenligt med de grundläggande bestämmelserna i föredraget (se t.ex. Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 43). Det är den upphandlande enheten som har att visa att det funnits godtagbara skäl att avbryta upphandlingen.


Bristande konkurrens har i praxis i ett flertal fall godtagits som sakliga skäl för att avbryta en upphandling när endast en lämplig anbudsgivare återstår (se t.ex. Högsta Förvaltningsdomstolens avgörande i RÅ 2008 ref. 35 och Kammarrätten i Göteborgs mål 4464-12).

Av handlingarna i målet framgår att det i upphandlingen endast har kvarstått ett kvalificerat anbud nämligen ÖTH. Den omständigheten att det har funnits flera anbudsgivare innebär enligt förvaltningsrätten inte att en konkurrenssituation kan anses ha förelegat. I de fall när endast ett kvalificerat anbud kvarstår finns det normalt ingen möjlighet för den upphandlande enheten att dra nytta av en effektiv konkurrens eftersom den inte kan jämföra olika anbud och välja det förmånligaste på grundval av kriterierna i upphandlingsdokumentet. Vad ÖTH har gjort gällande utgör således enligt förvaltningsrättens mening inte tillräckliga skäl för att ifrågasätta Upphandlingscenters bedömning att det krävs fler än ett kvalificerat anbud för att avgöra om effektiv konkurrens har uppnåtts.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att det har funnits sakligt godtagbara skäl för Upphandlingscenter att avbryta upphandlingen med hänvisning till bristande konkurrens vid i upphandlingen aktuella förhållanden. Det har inte heller kommit fram att de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU har åsidosatts. Ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).


Kristina H Samuelsson

Rådman

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Johanna Lund.



Hur man överklagar

FR-05

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

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

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 nyårsafton, 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.

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 rätts-tillämpningen.
- 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.