



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Enhet 2
 Förvaltningsrättsnotarien
 Mikaela Johansson

DOM
 2015-06-15
 Meddelad i
 Falun

Mål nr
 1891-15

SÖKANDE

SM Rederi AB, 556951-6999

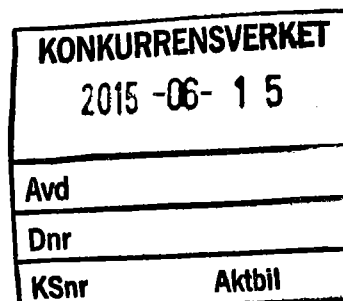
Ombud: Alexander Lindgren
 c/o Bsmart Legal Juristbyrå
 Drottninggatan 9, 4 tr
 803 20 Gävle

MOTPART

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg
 826 80 Söderhamn

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår SM Rederi AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 139337

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45	Kullen 4	023-383 00 00	023-383 00 80	måndag – fredag
S-791 21 Falun		E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se		08:00-12:00 13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg (Inköp Gävleborg) har inlett upphandlingen "Skärgårdstrafik i en säsong – Gävle kommun" (ärendenummer 5500). Enligt tilldelningsbeslut den 24 april 2015 tilldelades Limöbåten Rederi AB (Limöbåten) kontrakt i upphandlingen. SM Rederi AB (SM) ansökte om överprövning av upphandlingen (mål nr 1685-15).

Inköp Gävleborg beslutade därefter, den 4 maj 2015, att avbryta upphandlingen eftersom det vid ny utvärdering av anbuden framkom att Limöbåten inte uppfyllde samtliga obligatoriska krav varför endast ett anbud återstod. Inköp Gävleborg ansåg då att konkurrensen i upphandlingen inte upprätthölls.

SM ansöker om överprövning av avbrytandebeslutet och yrkar att förvaltningsrätten ogiltigförklarar Inköp Gävleborgs beslut att avbryta upphandlingen, att förvaltningsrätten ålägger Inköp Gävleborg att fortsätta den avbrutna upphandlingen samt att rätta den och undanröja beslutet att tilldela Limöbåten kontraktet, att SM tilldelas kontraktet samt att förvaltningsrätten interimistiskt beslutar att Inköp Gävleborg inte får ingå avtal om skärgårdstrafik innan saken slutligt är prövad.

Inköp Gävleborg anser att SM:s yrkanden ska avslås.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrätten konstaterar inledningsvis att föremålet för förvaltningsrättens prövning i detta mål inte omfattar om den avbrutna upphandlingen ska rättas och vem som ska tilldelas kontrakt. Förevarande mål avser endast om det funnits förutsättningar för Inköp Gävleborg att avbryta upphandlingen på de av Inköp Gävleborg angivna grunderna. Då förvaltningsrätten nu tar upp målet för prövning föranleder yrkandet om att förvalt-

ningsrätten interimistiskt ska besluta att Inköp Gävleborg inte får ingå avtal om skärgårdstrafik innan saken slutligt är prövad ingen åtgärd.

Det saknas bestämmelser i lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) som reglerar under vilka omständigheter en upphandling får avbrytas. Av EU-domstolens praxis framgår att en upphandlande myndighet inte har någon skyldighet att fullfölja en påbörjad upphandling (mål C-92/00 HI, punkt 40-41). Beslutet att avbryta en upphandling är inte förbehållet undantagssituationer eller när det finns tungt vägande skäl (mål C-27/98 Fracasso och Leitschutz, punkterna 23 och 25). Ett beslut att avbryta en upphandling måste emellertid vila på sakligt godtagbara skäl, får inte vara godtyckligt och måste följa de grundläggande bestämmelserna i fördraget (RÅ 2009 ref 43). Att avbryta en upphandling på grund av att endast en lämplig anbudsgivare återstår får som regel anses vara ett godtagbart skäl (mål C-27/98 Fracasso och Leitschutz, punkterna 31-34 och RÅ 2008 ref 35).

Inköp Gävleborg har till stöd för sitt beslut att avbryta upphandlingen framfört att avbrytandet grundar sig på bristande konkurrens då enbart ett anbud kvarstod vid förnyad utvärdering. Den korrespondens som skett med Limöbåten är en naturlig del i upphandlingsprocessen innebärande att man söker och erhåller information om vilka skäligena krav som kan ställas i ett förfrågningsunderlag.

SM har mot detta fört fram att kravet på transparens innebär att skäl för avbrytande av upphandlingen ska anges i förfrågningsunderlaget och en godtagbar anledning till skälen att avbryta en upphandling ska anges. När ett beslut om att genomföra en upphandling har tagits ska den vara grundligt förebredd så att det kan förutsättas att någon av anbudsgivarna kan tilldelas kontrakt. Det är inte förenligt med likabehandlingsprincipen att avbryta en upphandling på grund av bristande konkurrens i de situationer

enskilda leverantörer kan drabbas extra hårt och andra leverantörer direkt eller indirekt ges fördelar. För att bristande konkurrens ska vara ett sakligt godtagbart skäl måste en grundlig analys av rådande marknadskonkurrens företas. Det finns endast ett synnerligen begränsat antal fartyg som har den efterfrågade kapaciteten och klassning som efterfrågas. Efter två annonseringsperioder har det sammanlagt funnits tre anbudsgivare. Numera finns det inte några andra fartyg än Limöbåten och SM som skulle ha deltagit i en upphandling. Ett avbrytande på grund av bristande konkurrens kan därför inte anses vara ett sakligt godtagbart skäl. Vid flera tidigare upphandlingar har Limöbåten varit den enda sökanden men ändå tilldelats kontrakt trots att samtliga skallkrav inte uppfyllts. Om upphandlingen tillåts avbrytas blir resultatet att Limöbåten får tid att avhjälpa sina brister i kravuppfyllnad och kan därför antas i en efterföljande upphandling, vilket strider mot likabehandlingsprincipen. Inköp Gävleborg har missgynnat SM och systematiskt tillrättalagt förutsättningarna samt haft kontakter med Limöbåten för att gynna det bolaget.

Även med beaktande av vad SM framfört angående att det saknas anledning att anta att fler anbudsgivare kan tänkas lämna anbud och att Limöbåten får möjlighet att rätta sig efter obligatoriska krav i och med avbrytandebeslutet, samt med beaktande av vad som i övrigt framkommit i målet, anser förvaltningsrätten att det faktum att endast ett anbud kvarstått medfört att konkurrensen på marknaden, som inte är begränsad till Sverige, inte kan utnyttjas och att det därmed funnits godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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

Eva Karlsson Helghe
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

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 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.