



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2016-03-03
Meddelad i
Växjö

Mål nr
326-16

SÖKANDE

S Ljungar Åkeri AB, 556877-4896
Tyska Bruket 101
395 90 Kalmar

MOTPART

Torsås kommun
Box 503
385 25 Torsås

Ombud: Advokat Henrik Seeliger
Advokatfirman Lindahl KB
Box 11911
404 39 Göteborg

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2016-05-25	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår S Ljungar Åkeri AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 130117

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
Telefax
0470-255 02
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se
www.forvaltningsrattenivaxjo.domstol.se

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Torsås kommun (kommunen) har genom Kalmar kommun som ombud genomfört en upphandling avseende omhändertagande av slam från Bergkvarareningsverk. Upphandlingen har skett som ett öppet förfarande enligt lagen om offentlig upphandling (LOU) där det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet avsågs att antas. Kommunen avsåg att teckna avtal med en leverantör och anbud kunde lämnas endast för hela uppdraget. Kommunen meddelade ett tilldelningsbeslut den 8 december 2015 varigenom annat bolag än S Ljungar Åkeri AB (Ljungar) tilldelades uppdraget. Ljungar ansökte om överprövning (förvaltningsrättens mål nr 4212-15). Under processen i förvaltningsrätten har kommunen beslutat att avbryta upphandlingen. Som skäl för beslutet angavs bl.a. följande. Det anbud som innehåller det lägsta priset uppfyller inte samtliga ovillkorliga krav som ställts upp i förfrågningsunderlaget. Anbudet från den leverantör som tilldelats uppdraget ska därför förkastas. Det innebär att endast ett anbud kvarstår. Det föreligger därför sakligt godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen på grund av bristande konkurrens.

YRKANDEN M.M.

Ljungar ansöker om överprövning och yrkar att kommunens beslut att avbryta upphandlingen ska ogiltigförklaras samt att upphandlingen som den är utformad och utförd ska fullföljas. Ljungar anför bl.a. följande. De grundläggande principerna i LOU måste beaktas. Vid bedömningen av proportionaliteten i åtgärden att avbryta upphandlingen åligger det upphandlande myndigheten att visa att de åtgärder som vidtas genom att avbryta upphandlingen ligger inom ramen för upphandlingen och är nödvändiga för att uppnå det eftersträlvade syftet. Det förfarande som kommunen använt sig av strider mot kraven på transparens och förutsägbarhet. Genom avbrytandet av upphandlingen så ges leverantören som annars skulle förkastats möjlighet

att inkomma med anbud vilket föranleder en betydligt mer bristande konkurrens än vad det skulle vara att fullfölja upphandlingen.

Kommunen bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Två anbud har inkommit i upphandlingen. Eftersom det anbud från leverantören som tilldelats uppdraget rätteligen har förkastats har endast ett kvalificerat anbud kvarstått i upphandlingen. Kommunen har därför haft sakligt godtagbara skäl att avbryta upphandlingen på grund av bristande konkurrens.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

I målet är fråga om kommunen har haft sakliga skäl för att avbryta upphandlingen och om de gemenskapsrättsliga principerna iakttagits.

Av Kammarrättens i Göteborg dom den 18 september 2012 (mål nr 4464-12) framgår bl.a. följande. Det finns inte någon entydig eller klar praxis i frågan om vad som kan anses utgöra sakligt godtagbara skäl för att avbryta en upphandling. Vad gäller den omständigheten att endast en lämplig anbudsgivare återstår efter kvalificeringsfasen får EU-domstolens avgörande i mål nr C-27/98 Fracasso och Leitschutz anses vägledande. Ett sådant skäl för alltså som regel anses som godtagbart. Även den situationen, att endast en anbudsgivare återstår efter prövning av skallkraven i utvärderingsfasen, har i praxis ansetts utgöra exempel på ett sakligt godtagbart skäl för att avbryta en upphandling (jfr RÅ 2008 ref. 35). Utgångspunkten anses vara att det finns sakliga skäl för att avbryta en upphandling i båda situationerna dvs. när endast en anbudsgivare återstår efter kvalificeringsfasen respektive efter prövning av skallkraven i utvärderingsfasen. En prövning av omständigheterna i det enskilda fallet måste emellertid alltid göras.

Förvaltningsrättens bedömning.

Med hänsyn till att den upphandlande myndigheten ska ha möjlighet att utnyttja den konkurrens som finns på marknaden finner förvaltningsrätten att det har förelegat sakliga skäl till att avbryta upphandlingen. Mot denna bakgrund och då vad som i övrig framkommit i målet inte ger anledning till annan bedömning finner förvaltningsrätten att kommunens beslut om att avbryta upphandlingen har vilat på sakligt godtagbara skäl och det har inte framkommit att kommunen brutit mot de grundläggande principerna i gemenskapsrätten. Skäl för ingripande enligt LOU föreligger således inte. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV 3109/1D-LOU)

Per Hansson
rådman

Föredragande: Maria Gustafsson



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.