



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UMEÅ**

DOM
2018-03-26
Meddelad i Umeå

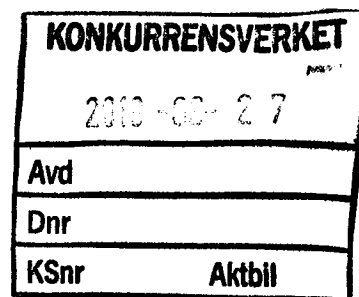
Mål nr
2913-17

SÖKANDE

Blueorbis AB, 556858-4576
Hälleflundragatan 16
426 58 Frölunda

MOTPART

Skellefteå kommun
931 85 Skellefteå



SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjnings-
sektorena - LUF

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 81140

Postadress
Box 193
901 05 Umeå

Besöksadress
Nygatan 45
(Tingshuset)

Telefon
090-17 74 00
E-post: forvaltningsratteniumea@dom.se
www.forvaltningsratteniumea.domstol.se

Telefax
090-13 75 88

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–12:00
13:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Skellefteå kommun (Kommunen) har infortrat anbud avseende Överföringsledning Mora (dnr UH-2017-153). Upphandlingen har genomförts med förenklat förfarande. Efter att Blueorbis AB ansökt om överprövning av upphandlingen (förvaltningsrättens mål nr 2599-17) har Kommunen beslutat att avbryta upphandlingen. Som skäl för avbrytandet har angetts otydliga krav i förfrågan, detta då det inte tydligt framgått hur obligatoriska krav ska uppfyllas.

Blueorbis AB (Blueorbis) ansöker om överprövning av Kommunens beslut att avbryta upphandlingen.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan.

PARTERNAS ANFÖRANDEN

Blueorbis anför bl.a. följande.

Kommunen har avbrutit upphandlingen på grund av otydligt förfrågningsunderlag vilket inte är rätt. De flesta företag har förstått sig på underlaget och lämnat in rätt uppgifter. Företaget som inte lämnat in rätt uppgifter förfogade inte över de ställda kraven och borde därför ha uteslutits.

Upphandlingen har avbrutits på felaktiga grunder. Det framgår även av punkten AFB.53 i förfrågningsunderlaget. Däri klargör Kommunen klart och tydligt att avbrytande av upphandling endast kommer att göras om priset inte är inom ramen för budget eller om upphandlingen av annan affärsmässigt grundad anledning inte kan fullföljas. Kommunen äger också rätt att avbryta upphandlingen om inga lämpliga anbud har inkommit. Inget av detta är aktuellt i denna upphandling.

Kommunen har dessutom i sitt informationsutskick för avbrytande av upphandlingen inte tydligt förklarat vad som ligger till grund för avbrytandet av

upphandlingen. Det är mycket viktigt att en upphandlande enhet ger klar och tydlig information till alla anbudsgivare om skälet för avbrytandet.

Godtagbara skäl för att avbryta en upphandling är bristande konkurrens, oförutsedda händelser, felaktigt utformad utvärderingsmodell och alltför högt pris. Inget av detta är aktuellt i den nu avbrutna upphandlingen.

Om upphandlingar avbryts på felaktiga grunder är det överhängande risk att detta påverkar konkurrensen på ett felaktigt sätt. Anbudsgivarna kan efter avslutad/avbruten upphandling få ut alla anbudsgivares anbud. Därför är det av största vikt att upphandlingar inte avbryts och görs om på otillräckliga grunder.

Kommunen anför bl.a. följande.

För att uppfylla likabehandlingsprincipen och Blueorbis eget yrkande i mål nr 2599-17 ska upphandlingen göras om.

Oaktat förvaltningsrättens beslut i detta mål kommer upphandlingen inte att genomföras då förseningen medför att projektet får förändrade förutsättningar/behov samt förändrade politiska beslut om medel.

Vidare anføres i handling som tillförts förevarande mål från mål nr 2599-17 bl.a. följande.

I skall-krav 3.5 och i AFB.31 i de administrativa föreskrifterna anges att anbud ska innehålla beskrivning av kvalitetsledningssystem/rutiner och miljöledningssystem/rutiner samt att anbudsgivare som är certifierade enligt ISO, FR2000 eller BF9K endast behöver skicka intyg om certifiering.

Den vinnande anbudsgivaren NUVA AB har uppfyllt kravet genom att inge beskrivning. Kommunen kan medge att Blueorbis och NUVA AB inte fått

bedömningar enligt likabehandlingsprincipen. Upphandlingen bör göras om då det inte klart och tydligt framgått vad som efterfrågats avseende ett obligatoriskt krav och hur kravet ska uppfyllas.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Upphandlande enheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet. (4 kap. 1 § LUF)

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Av EU-domstolens praxis följer att en upphandlande myndighet inte har någon skyldighet att fullfölja en påbörjad upphandling (mål C-92/00 HI punkterna 40 och 41). Rätten att avbryta en upphandling begränsas inte till undantagsfall eller när det föreligger allvarliga omständigheter (mål C-27/98 Fracasso och Leitschutz, punkterna 23 och 25). Ett beslut att avbryta en upphandling måste dock vila på sakligt godtagbara skäl, det får inte vara godtyckligt och myndigheten måste när den fattar ett sådant beslut iakttä de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna om bl.a. likabehandling, transparens och icke-diskriminering. Såvida dessa förutsättningar är uppfyllda har en upphandlande myndighet rätt att avbryta en upphandling fram till dess att ett upphandlingskontrakt föreligger.

EU-domstolen har i mål C-244/02 Kauppatalo funnit att en upphandlande myndighet som påbörjat ett anbudsförfarande på grundval av kriteriet lägsta pris kan avbryta detta förfarande utan att tilldela något kontrakt när myndigheten, efter att ha bedömt och jämfört anbuden, inser att den med hänsyn till innehållet i anbudsinfördran på grund av fel som den begått vid dess förhandsbedömning, inte har möjlighet att välja det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet.

Förvaltningsrätten noterar att det i avbrytandebeslutet angivna skälet för avbrytande är tämligen vagt, främst på grund av att det inte hänvisas till något specifikt krav. Utifrån vad Kommunen fört fram i handling, som tillförts förevarande mål från mål nr 2599-17, framgår dock vilket obligatoriskt krav som avses. Kravet ifråga är även enligt förvaltningsrättens mening så otydligt att det blir svårt att jämföra anbudet på ett likabehandlande sätt. Härmed försvaras möjligheten att kunna välja det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Dessa brister kan åtgärdas genom att i en ny upphandling utforma obligatoriska krav så att det klart och tydligt framgår vad som krävs för att uppfylla kraven. Mot denna bakgrund, och med beaktande av ovan nämnt avgörande från EU-domstolen, måste sakligt godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen anses föreligga. Vidare har inte framkommit att någon av de gemenskapsrättsliga principerna skulle ha trätts för när. Vad Blueorbis anfört om att avbrytandet skett på grund av andra omständigheter än de som anges som skäl för avbrytande i förfrågningsunderlagets AFB.53 medför inte någon annan bedömning. På grund av det anförda ska Blueorbis ansökan avslås.

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



Carolin Persson Munther
Tf. rådman

Målet har föredragits av Christina Röckner.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande 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,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

