



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Ann-Louise Jonsson

DOM
 2019-12-09
 Meddelad i Falun

Mål nr
 5368-19

SÖKANDE

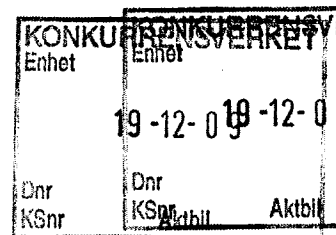
Skanska Sverige AB, 556033-9086
 112 74 Stockholm

MOTPART

Gavlefastigheter Gävle kommun AB, 556009-9581
 Box 975
 801 33 Gävle

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet.

Dok.Id 267642

Postadress

Box 45
 S-791 21 Falun

Besöksadress

Kullen 4

Telefon

023-383 00 00

E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

Telefax

Expeditionstid

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

BAKGRUND

Gavlefastigheter Gävle kommun AB (Gavlefastigheter) har inlett en upphandling av totalentreprenad Tallbacken etapp 3 (ärendenummer 8374) genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. Gavlefastigheter beslutade den 9 oktober 2019 att anta Pierre Entreprenad AB som leverantör. Skanska Sverige AB (Skanska) ansökte den 14 oktober 2019 om överprövning av upphandlingen (mål nr 5003-19).

Gavlefastigheter beslutade därefter, den 25 oktober 2019, att avbryta upphandlingen. I beslutet angavs att tidigare meddelat tilldelningsbeslut därmed ersätts och att Gavlefastigheter efter kontroll av samtliga inkomna anbud kunnat konstatera att inget anbud uppfyller samtliga ställda krav och att förfrågningsunderlaget är otydligt utformat.

YRKANDEN

Skanska ansöker om överprövning av avbrytandebeslutet och anför bl.a. följande. Avbrytandebeslutet är inte sakligt motiverat. Gavlefastigheter har upplyst Skanska om att bolaget inte bedöms uppfylla vissa krav i förfrågningsunderlagets rambeskrivning. Av de aktuella delarna av förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivaren ska lämna viss information ”i den utsträckning som erfordras för en fackmässig bedömning av anbudet”. De aktuella punkterna som Gavlefastigheter hänvisar till utgör emellertid inga ska-krav och kan därför inte ligga till grund för uteslutning av Skanska eller de andra anbudsgivarna. LOU ställer inte upp något krav på fackmässighet. Den upphandlande myndigheten ska inte göra någon fackmässig bedömning vid anbudsutvärderingen, men anbudsgivaren har enligt ABT 06, som gäller för upphandlingen, rätt att förutsätta att den upphandlande myndigheten i förfrågningsunderlaget har lämnat de uppgifter som kan erhållas vid en fackmässig bedömning av den fastighet eller del av fastighet som berörs av kontraktarbetena. De aktuella punkterna i rambeskrivningen är dessutom

otydliga med vad som avses. Skanska har uppfyllt samtliga ska-krav medan övriga anbudsgivare har brutit i förhållande till ska-kravet gällande att "Anbudsgivaren skall redovisa princip för utförande av grundkonstruktioner i anbudet".

Gavlefastigheter anser att ansökan ska avslås.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för rättens prövning

Av EU-domstolens praxis framgår 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 det måste följa de grundläggande bestämmelserna i fördraget (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 43). Det är den upphandlande myndigheten som har att visa att det föreligger sakligt godtagbara skäl för avbrytandet.

Bland skäl som i praxis har ansetts vara sakligt godtagbara kan bl.a. nämnas omständigheten att det inte föreligger några giltiga anbud eller att endast ett anbud kvarstår, dvs. bristande konkurrens (jfr mål C-27/98 Fracasso och Leitschutz punkterna 31-34 och RÅ 2008 ref. 35).

Förvaltningsrättens bedömning

I rättspraxis är det klarlagt att en upphandlande myndighets befogenhet att avstå från att fullfölja en upphandling inte är förbehållen undantagsfall eller då det finns tungt vägande skäl. Utgångspunkten måste vara att en upphandlande myndighet har rätt att själv avgöra när det finns förutsättningar för att

inleda en upphandling och när en inledd upphandling behövas avbrytas, även om möjligheten att avbryta en upphandling är begränsad på sätt som redogjorts för ovan.

Gavlefastigheter har motiverat beslutet att avbryta upphandlingen bl.a. med att man vid förnyad kontroll funnit att inget av de sex inkomna anbuden uppfyller samtliga ställda ska-krav i upphandlingsdokumenten. Detta är enligt förvaltningsrättens mening ett sakligt godtagbart skäl för att avbryta upphandlingen. Skanska har anfört att Gavlefastigheter har gjort en felaktig bedömning såvitt gäller dess eget anbud, men har inte bestridit uppgiften om att övriga anbud är behäftade med brister. Tvärtom har även Skanska påtalat att de övriga anbudsgivarna har brustit i förhållande till ett obligatoriskt krav på att i anbudet redovisa princip för utförande av grundkonstruktioner. Enligt förvaltningsrättens mening har det inte framkommit skäl att ifrågasätta Gavlefastigheters uppgift om att de till Skanska konkurrerande anbuden brister i förhållande till vissa obligatoriska krav i upphandlingen. Av det sagda följer att Gavlefastigheter i detta fall har haft sakligt godtagbart skäl att avbryta upphandlingen, oavsett om Skanskas anbud skulle anses uppfylla samtliga ställda krav. Vad som framkommit i målet indikerar enligt förvaltningsrättens mening inte heller att de grundläggande principerna i unionsrätten skulle ha åsidosatts genom beslutet. Skanskas ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet ska därför avslås.

Hur man överklagar, se bilaga (FR-05).

Eva Karlsson Helghe
rådman



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 rättstillämpningen.
- 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.