



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UMEÅ**

DOM
2011-05-11
Meddelad i
Umeå

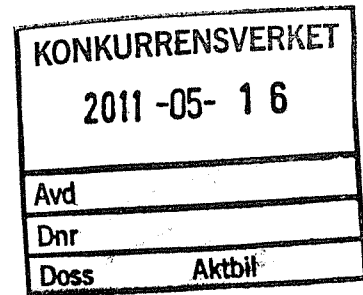
Mål nr
630-11 E
Kansli 1

SÖKANDE

Åsele Gård AB, 556777-1778
Tingshusgatan 4
910 60 Åsele

MOTPART

Vilhelmina kommun
912 81 Vilhelmina



SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling - LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten bifaller Åsele Gård AB:s ansökan om överprövning och upphäver Vilhelmina kommuns beslut att avbryta upphandlingen avseende omsorg om ensamkommande flyktingbarn (dnr UH-09-02).

Dok.Id 12413

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 193 901 05 Umeå	Nygatan 45 (Tingshuset)	090-17 74 00 E-post: forvaltningsratteniumea@dom.se	090-13 75 88	måndag – fredag 09:00-12:00 13:00-15:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Vilhelmina kommun (Kommunen) har infordrat anbud avseende omsorg om ensamkommande flyktingbarn (dnr UH-09-02). Den 1 mars 2010 beslutade Kommunen att anta det anbud som lämnats av Katarinagården AB (Katarinagården). Förvaltningsrätten beslutade genom dom den 18 maj 2010 (mål nr 1159-10) om rättelse genom ny prövning av anbudet. Beslutet motiverades med att Kommunen antagit Katarinagårdens anbud trots att det inte uppfyllt samtliga skall-krav samt att Åsele Gård AB lidit eller riskerat att lida skada till följd därav.

Efter förnyad anbudsprövning beslutade Kommunen den 26 maj 2010 återigen att anta det anbud som lämnats av Katarinagården. Förvaltningsrätten beslutade genom dom den 24 juni 2010 (mål nr 1872) återigen att upphandlingen inte fick avslutas förrän rättelse gjorts genom ny prövning av anbudet.

Härefter har Kommunen beslutat att avbryta upphandlingen.

Åsele Gård AB (Åsele Gård) ansöker i förvaltningsrätten om överprövning av Kommunens beslut att avbryta upphandlingen.

Kommunen bestrider bifall till ansökan.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas. (1 kap. 9 § LOU)

UTREDNINGEN

Kommunens information om beslutet att avbryta upphandlingen och kommunstyrelsens protokoll

Information 2011-02-15 till Åsele Gård om beslut att avbryta upphandlingen

Som tidigare meddelats via telefon och protokollsutdrag har Vilhelmina kommun, Kommunstyrelsen fattat beslut om att avbryta upphandlingen med följande motivering:

Vilhelmina kommun har beslutat att utreda förutsättningarna för att driva verksamheten i egen regi. Därför har inkomna anbud förkastats.

Kommunstyrelsens protokoll den 8 september 2010

Kommunstyrelsen beslutar

- Att förkasta inkomna anbud
- Att uppdra till socialnämnden och kultur- och utbildningsnämnden att lämna en redovisning över vilka konsekvenser för deras verksamheter som skulle uppstå vid en mottagning av ensamkommande barn
- Att uppdra till kommunchefen att göra en ny upphandling baserat på samma antal barn som tidigare.

Protokoll från kommunstyrelsens arbetsutskott den 11 januari 2011

Arbetsutskottet beslutar

- Att uppdra till kommunchefen att utreda möjligheterna för en verksamhet med ensamkommande flyktingbarn (enligt avtal med Migrationsverket), elevboende och en flytt av verksamheten för dagbarnvårdarna som nu genomförs på Slottet till fastigheten Fjällgatan 21 A.

Parternas anföranden

Åsele Gård anför bl.a. följande.

Det finns inte sakliga skäl för avbrytandet och det är inte förenligt med de grundläggande principerna om likabehandling, icke-diskriminering och transparens.

Kommunen anför bl.a. följande.

Sedan Kommunen tecknat avtal med Migrationsverket angående mottagande av ensamkommande barn har upphandling av tjänster för att fullfölja avtalet genomförts. Under handläggningstiden har uppkommit frågor om oklarheter i upphandlingsförfarandet och innehållet i inkomna anbud. Kommunen har vidare, i samband med överläggningar med Länsstyrelsen i Västerbottens län och Migrationsverket, övervägt den blivande verksamhetens inriktning och omfattning. Detta har fått till följd att Kommunen numera inte anser det försvarligt att fullfölja upphandling av nödiga tjänster utan avser nu att driva verksamheten i egen regi.

DOMSKÄL

För att en upphandlande myndighet ska ha rätt att avbryta en pågående upphandling krävs att myndigheten kan presentera sakligt godtagbara skäl för avbrytandebeslutet och att myndigheten när den fattar ett sådant beslut iakttar de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna, bl.a. likabehandling, transparens och icke-diskriminering. Det är den upphandlande myndigheten som har bevisbördan att det förelegat sakligt godtagbara skäl.

Högsta förvaltningsdomstolen har i RÅ 2009 ref. 43 ansett att det förelåg sakligt godtagbara skäl för att avbryta en upphandling när ett fullföljande skulle medföra överskriden budget för de i upphandlingen aktuella tjänsterna. Vidare har den omständigheten att endast en lämplig anbudsgivare återstått ansetts utgöra ett sakligt godtagbart skäl för avbrytande av en upphandling (RÅ 2008 ref. 35). Vad gäller övriga skäl som kan godtas finns i EG-domstolens praxis exempel på att en upphandlande myndighet gjort en förhandsbedömning avseende en upphandling och därefter startat förfarandet, men under detta insett att den begått fel vid förhandsbedömningen som medförde att den inte skulle ha möjlighet att välja det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Även den omständigheten att förfrågningsunderlagets utformning varit otydlig har i kammarrättsavgöranden bedömts utgöra ett sakligt godtagbart skäl för att avbryta en upphandling, se bl.a. Kammarrätten i Jönköpings dom den 20 september 2010 (mål nr 1427-10) och Kammarrätten i Stockholms dom den 16 november 2010 (mål nr 1103-10).

I förevarande mål har Kommunen, efter det att förvaltningsrätten i två avgöranden förordnat om rättelse genom ny anbudsprövning på grund av att det vinnande anbudet inte uppfyllt samtliga skall-krav och i det senare fallet även på ett otillåtet sätt fått möjlighet att komplettera sitt anbud, beslutat att avbryta upphandlingen. Beslutet har motiverats med att Kommunen avsett att utreda förutsättningarna för att driva verksamheten i egen regi. I förvaltningsrätten har Kommunen även uppgett att det under handläggningstiden uppkommit frågor om oklarheter i upphandlingsförfarandet. I enlighet med vad som tidigare anförts torde oklarheter och andra brister i förfrågningsunderlaget kunna utgöra sakligt godtagbara skäl för att avbryta en upphandling. Enligt förvaltningsrättens mening måste det i sådana situationer vara fråga om sådana brister som medför problem för anbudsgivare att tolka förfrågningsunderlaget eller försvårar möjligheterna för anbudsgivare att utforma konkurrenskraftiga anbud. Då det i förevarande mål inte

ens angetts på vilket sätt det förelegat oklarheter kan detta inte utgöra ett sakligt godtagbart skäl för avbrytande. Vad gäller förutsättningarna för att avbryta en upphandling av en tjänst för att istället utföra den i egen regi är omständigheterna i det enskilda fallet avgörande. Om exempelvis förutsättningarna för upphandlingen i något väsentligt hänseende förändrats torde sakligt godtagbara skäl för avbrytande föreligga. Kommunen har inte visat att någon väsentlig förutsättning för upphandlingen förändrats eller att det av någon annan anledning varit motiverat att avbryta upphandlingen.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att Kommunen inte visat att det förelegat sakligt godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen. Härmed följer att Åsele Gårds ansökan ska bifallas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (Dv 3109/1c)



Marika Pernu
Förvaltningsrättsfiskal

Målet har föredragits av Christina Röckner.