



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning I

DOM
2010-09-21
Meddelad i
Göteborg

Mål nr
12868-10 E
Enhet 1:2

Sida 1 (6)

SÖKANDE

Markbygg i Bohuslän AB, 556581-2491
Bultvägen 4
451 75 Uddevalla

Ombud: Advokat Helena Royson och Jur.kand. Joel Gustafsson
MAQS Law Firm Advokatbyrå AB
Box 11918
404 39 Göteborg

MOTPART

Tjörns kommun
471 80 Skärhamn

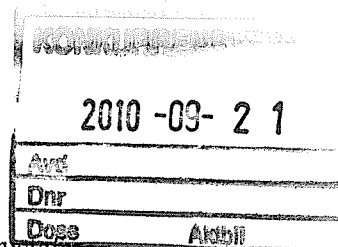
Ombud: Advokat Jan Andersson och Bitr. jurist Jessica Karlsson
Advokatfirman Pedersen AB
Box 3462
103 69 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling; LOU

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**Sida 2
12868-10 E**BAKGRUND**

Tjörns kommun (Kommunen) har genomfört en upphandling avseende nyanläggningar av VA-ledningar till befintliga fastigheter inom bebyggelseområdet Hakenäset etapp I och II. Efter att Markbygg i Bohuslän AB (Markbygg) ansökt om överprövning av upphandlingen bestämde Länsrätten i Göteborg genom dom den 10 februari 2010, mål nr. 7811-09 E, att upphandlingen skulle rättas på så sätt anbudet från den ursprunglige vinnaren Svevia skulle förkastas. Domen vann laga kraft den 4 maj 2010 då Regeringsrätten inte meddelade prövningstillstånd. Kommunen har därefter den 28 maj 2010 beslutat att avbryta upphandlingen och som skäl angett följande. Upphandlingen har avbrutits då giltighetstiden för anbuden har gått ut. Av förfrågningsunderlaget framgår att sista anbudsdagen var den 9 juli 2009, varpå anbudsgivarna var bundna av sina anbud i ytterligare 60 dagar efter anbudstidens utgång. Då anbudens giltighetstid har löpt ut, har kommunen inte ansett det föreligga några giltiga anbud att utvärdera såsom länsrätten föreskrivit.

YRKANDEN M.M.

Markbygg har i begäran om överprövning yrkat att förvaltningsrätten upphäver kommunens beslut att avbryta upphandlingen. Markbygg har anförts bl.a. följande. Det av kommunen angivna skälet till att avbryta upphandlingen, dvs. att giltighetstiden för anbuden har löpt ut, utgör inte sakligt skäl i upphandlingsrättslig mening. Den upphandlande myndigheten har också en uppenbar möjlighet att vända sig till anbudsgivarna med en förfrågan om förlängning av anbudens giltighet. Att förlänga anbudstiden är också möjligt efter att den ursprungliga giltighetstiden löpt ut, efter det att en domstol förordnat att upphandlingen ska rättas. Kommunen har haft en skyldighet att rätta upphandlingen i enlighet med länsrättens dom. Konsekvensen av att kommunen avbryter upphandlingen är att länsrättens dom

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**Sida 3
12868-10 E

från den 10 februari 2010 blir utan verkan. För det fall rättelse enbart är möjlig under den tid då anbuderna är giltiga omöjliggörs i många fall att rättelse väljs som påföljd vid en överprövningsprocess. Kommunen har i aktuellt fall enbart gett anbuderna giltighetstid till 60 dagar efter anbudstidens utgång. Detta gör det i princip omöjligt att först utvärdera och meddela tilldelningsbeslut, invänta en eventuell överprövningsprocess och därefter genomföra en ny utvärdering respektive tilldelning innan anbudstidens giltighetstid löpt ut. Den avsatta tiden är alltför kort. Kommunens påståendet att det inte fanns några giltiga anbud varför rättelse inte var möjlig ifrågasätts med hänsyn till den tid som förflutit från det att anbudens giltighetstid löpte ut till dess att kommunen beslutade att avbryta upphandlingen. Då anbudens giltighetstid löpte ut redan i september månad 2009 är det anmärkningsvärt att kommunen genom beslut den 28 maj 2010, åtta månader efter väljer att avbryta förhandlingen på denna grund. För det fall ett avbrytande av upphandlingen är möjligt på den grund som kommunen åberopar kunde kommunen ha avbrutit upphandlingen långt tidigare. Kommunen har inte gjort några ansatser att förlänga giltighetstiden och kan därför inte förlita sig på anbudens giltighetstid som ett skäl för att avbryta upphandlingen.

Kommunen har yrkat att förvaltningsrätten ska avslå ansökan om överprövning och anført följande. Markbyggs påstående om att utlöpanget av giltighetstiden inte utgör sakliga skäl i upphandlingsrättslig mening bestrids i sin helhet. Upphandlingen har avbrutits då giltighetstiden för anbuderna har gått ut och det inte funnits några giltiga anbud att utvärdera såsom länsrätten föreskriver i dom den 10 februari 2010, varför avbrytande av den i målet aktuella upphandlingen inte på något sätt strider mot de gemenskapsrättsliga principerna. Någon förlängning av giltighetstiden har inte skett. Inte heller föreligger någon skyldighet för en upphandlande myndighet att kontakta anbudsgivarna i syfte att få dem att förlänga giltighetstiden för sina anbud. Härutöver kan konstateras att ett sådant förfarande i sig kan

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1**DOM**Sida 4
12868-10 E

innebära att en eller flera inte vill förlänga giltighetstiden av sitt anbud, vilket medför att upphandlande myndighet riskerar att handla i strid med den grundläggande principen om likabehandling i 1 kap. 9 § LOU. Att ett anbud måste vara bindande under en viss tid är en förutsättning för att en upphandling ska kunna genomföras. Giltighetstiden ska inte vara för väl tilltagen vilket motiveras av att leverantören ska kunna lämna ett så af-färsmässigt anbud som möjligt. Angiven giltighetstid för anbuden är inte på något sätt för snålt tilltagen. Vid avbrytandet av upphandlingen har kommunen följt LOU och dess bakomliggande gemenskapsrättiliga principer och det framgår av praxis att en upphandlande myndighet har rätt att avbryta en upphandling om beslutet vilar på sakligt godtagbara skäl. Någon brist som motiverar ett ingripande med stöd av LOU har därför inte förelegat. Vad gäller Markbyggs påstående om tiden som förflutit efter att anbudstidens giltighetstid gått ut saknar relevans. Ett anbud är ogiltigt oavsett tid som förflutit efter att ogiltigheten inträtt.

DOMSKÄL

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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. Av rättspraxis kan utläsas att anbudens giltighetstid kan förlängas under förutsättning att principerna för offentlig upphandling enligt 1 kap. 9 § LOU iakttas samt att frågan om en förlängning ska ske eller inte främst är en fråga mellan den upphandlande myndigheten och anbudsgivarna (jfr RÅ 2008 not. 26).

En upphandlande myndighet ska enligt 9 kap. 9 § LOU snarast möjligt skriftligen underrätta anbudssökandena och anbudsgivarna om de beslut som fattats om att sluta ett ramavtal eller att tilldela ett kontrakt och om skälen för besluten. En sådan underrättelse skall lämnas även när en upp-

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**
Avdelning 1

DOM

Sida 5
12868-10 E

handlande myndighet beslutar att avbryta en upphandling för vilken det har gått ut inbjudan att lämna anbud samt vid beslut om upphandlingen.

EG-domstolen har slagit fast att en upphandlande enhet har möjlighet att avbryta en påbörjad upphandling under förutsättning att myndigheten när den fattar ett sådant beslut iakttar grundläggande gemenskapsrättsliga regler inom offentlig upphandling (se mål C 244/02). Enligt Regeringsrätten kan ett beslut att avbryta en upphandling överprövas av allmän förvaltningsdomstol (se RÅ 2005 ref. 62).

Förvaltningsrätten gör följande bedömning

Frågan i målet är om kommunens beslut att avbryta pågående upphandling är förenligt med bestämmelserna i LOU och EG-rätten. För att en upphandlande enhet ska ha rätt att avbryta en pågående upphandling krävs att enheten kan presentera sakliga skäl för avbrytandebeslutet och att enheten när den fattar ett sådant beslut iakttar grundläggande gemenskapsrättsliga principer inom offentlig upphandling, såsom icke-diskriminering, proportionalitet och likabehandling. Av dessa principer följer att möjligheterna att utnyttja befintlig konkurrens ska tas till vara. När anbuds giltighetstid gått ut uppkommer frågan om det ens är möjligt att genom kontakter mellan upphandlande enhet och anbudsgivarna förlänga anbudens giltighetstid utan att komma i konflikt med de gemenskapsrättsliga principerna inom offentlig upphandling. Någon skyldighet för upphandlande enhet att kontakta anbudsgivarna i syfte att få dem att förlänga giltighetstiden för sina anbud torde inte finnas eftersom en sådan skyldighet inte kan inrymmas i vad som kan anses vara affärsmässigt. Att anbudens giltighetstid i aktuellt fall var 60 dagar föranleder inte någon annan bedömning.

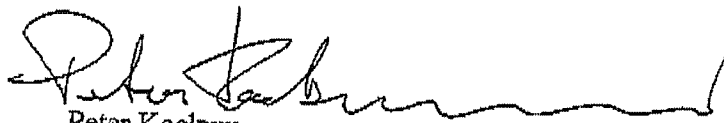
Mot bakgrund härav och även med hänsyn till domstolens tidigare beslut om rättelse har det funnits sakligt skäl för att avbryta upphandlingen. Ansökan i detta mål ska därför avslås.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG
Avdelning 1

DOM

Sida 6
12868-10 E

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



Peter Kockum

Föredragande i målet har varit Cecilia Ljungblad.



SVERIGES DOMSTOLAR

Bilaga

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kamrarrätten i Göteborg. 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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 kamrarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kamrarrätten lämnar prövningstillstånd om det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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 kamrarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kamrarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitat ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppge sitt namn, adress och telefonnummer.