



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN**  
**I FALUN**  
Ann-Louice Jonsson

**DOM**  
2019-05-07  
Meddelad i Falun

Mål nr  
1555-19

Sida 1 (5)

**SÖKANDE**

Byggarna i Falun Mikael Lusth AB, 556660-4509

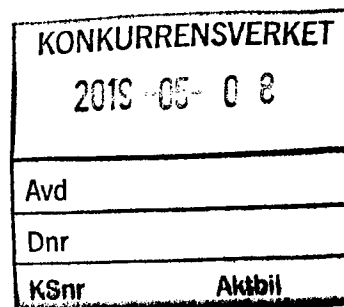
Ombud: Advokaten Axel Eskeby  
Advokatfirman Sylwan och Fenger-Krog AB  
Box 1043  
791 10 Falun

**MOTPART**

Falu kommun, 212000-2221  
791 83 Falun

**SAKEN**

Offentlig upphandling



**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet.

Dok.Id 249639

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45 S-791 21 Falun	Kullen 4	023-383 00 00 E-post: <a href="mailto:forvaltningsrattenifalun@dom.se">forvaltningsrattenifalun@dom.se</a> <a href="http://www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se">www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se</a>	023-383 00 80	måndag–fredag 08:00–12:00 13:00–16:00

**YRKANDE M.M.**

Falu kommun upphandlar, genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU), en totalentreprenad avseende ”Nya Hälsingårdsskolan, hus A & X – ny ventilation” (dnr KS0707/17). Falu kommun beslutade den 18 februari 2019 att tilldela kontraktet till Byggarna i Falun AB (Byggarna). Falu kommun beslutade den 26 mars 2019 att avbryta upphandlingen med angivande av följande skäl. Falu kommun inser att ett fel har begåtts vid tilldelningen av kontraktet till Byggarna och tvingas förkasta det anbudet då det innehåller reservationer. Anbudet från Bravida Sverige AB förkastas samtidigt i enlighet med AFB.17 då det anbudet överskrider budgeterade medel.

**Byggarna** ansöker om överprövning av avbrytandebeslutet och yrkar att förvaltningsrätten ska förordna att upphandlingen ska fullföljas enligt tilldelningsbeslutet den 18 februari 2019. Byggarna anför till grund för sin ansökan i korthet följande. I upphandlingen har Falu kommun utfärdat två versioner av anbudsformuläret. I det första anbudsformuläret har exempelvis ställts högre krav på referensobjekt, däremot saknas de punkter som specifikt avser kvalitetslednings- och miljöledningssystem enligt AFD.221 och AFD.222. AFD-delen är dock oförändrad i de båda versionerna och i det anbudsformulär som Byggarna använt framgår att anbudsgivaren åtar sig att följa förfrågningsunderlaget i alla delar. Byggarna har således garanterat att följa de krav som i sin helhet anges i AFD. Byggarna måste därmed anses ha uppfyllt skall-kraven och någon upphandlingsrättslig princip har inte överträtts och det finns ingen anledning att avbryta upphandlingen. De förtydliganden som Byggarna gjort ska inte betraktas som reservationer. Anbudet bygger på en tolkning av förfrågningsunderlaget som varit det rimligaste och ekonomiskt mest fördelaktiga. Tilldelningsbeslutet var korrekt och det

saknas sakligt godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen. Byggarna åberopar ett e-postmeddelande från Martin Jobs, avdelningschef Hiss 208/Dalarna, Midroc från den 27 mars 2019.

**Falu kommun** bestrider bifall till ansökan och framför bl.a. följande. Upphandlingen har avbrutits på grund av felaktigheter vid utvärderingen då anbudet från Byggarna innehåller reservationer. Byggarna har villkorat sitt anbud med en rad reservationer, bl.a. har bolaget reserverat sig i förhållande till krav 71 genom att ange angett en annan märkhastighet för hissarna. Byggarna har även angett att tidigare schaktdörrar, ställinor, gejder, fästen, brytskivor, gropstege och buffertar ska behållas (krav 71, WBC.1, WBD.3, WBD.4 och WBE.3) och har vidare angett att istället för drivsystem med frekvensstyrd motor levereras hydraulhissar som inte har stålbälten, motvikter, hastighetsbegränsare, mekaniska bromsar eller växellöst maskineri (krav 71.BB, WBC.11, WBD.2 och WBF.14). Dessa reservationer innebär att de obligatoriska kraven i upphandlingen inte uppfylls.

### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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 (RÅ 2009 ref. 43). Det är den upphandlande myndigheten som har att visa att det förelegat sakligt godtagbara skäl.

Bland skäl som i praxis har ansetts vara sakligt godtagbara kan bl.a. nämnas omständigheten att endast ett anbud återstår, dvs. bristande konkurrens (jfr C-27/98, Fracasso och Leitschutz och RÅ 2008 ref. 35), att en upphandlande myndighet efter att ha bedömt anbudet inser att den med hänsyn till innehållet i förfrågningsunderlaget inte har möjlighet att välja det bästa anbudet (jfr C-244/02, Kauppatalo Hansel) och när anbudet överstiger upphandlande myndighets budget (jfr RÅ 2009 ref. 43).

I rättspraxis är det klarlagt att en upphandlande myndighets befogenhet att avstå från att fullfölja en upphandling inte är förbehållet 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 behöver avbrytas, även om möjligheten att avbryta en upphandling är begränsad på sätt som redogjorts för ovan.

Falu kommun har i avbrytandebeslutet samt i yttrande till förvaltningsrätten framfört att Byggarnas anbud innehåller reservationer i förhållande till flera av de obligatoriska kraven i förfrågningsunderlaget som gäller hisssystem. Vid en jämförelse mellan vad Byggarna angett i sitt anbudsformulär under bl.a. kod 71 och vad som föreskrivs under denna kod i rambeskrivningen i förfrågningsunderlaget, är det förvaltningsrättens bedömning att Falu kommun har haft fog för sin uppfattning att anbudet innehåller reservationer i förhållande till vissa av de obligatoriska krav man ställt på hissystemet i upphandlingen. Ett anbud som inte överensstämmer med förfrågningsunderlaget, dvs. avvikelser i fråga om villkor, reser-

vationer och förbehåll, får inte utvärderas då likabehandlingsprincipen kräver att samtliga anbud är förenliga med bestämmelserna i kontraktshandlingarna för att garantera en objektiv jämförelse mellan lämnade anbud (jfr EU-domstolens avgörande C-243/89, Stora Bält).

Falu kommun har i sitt avbrytandebeslut även framfört att Bravida Sverige AB:s anbud överskrider budget. Byggarna har inte bestridit denna uppgift och det har enligt förvaltningsrättens mening inte heller framkommit skäl att ifrågasätta att det förhåller sig på det sättet. I förevarande fall, där för övrigt upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande med pris som grund för utvärdering, är Falu kommun således av ekonomiska skäl förhindrat att tilldela kontraktet till Bravida Sverige AB, varför det inte finns något återstående anbud för kommunen att anta. Enligt förvaltningsrättens bedömning har Falu kommun i den uppkomna situationen haft sakligt godtagbara skäl att avbryta sin upphandling. Det har inte heller framkommit att de grundläggande principerna i unionsrätten skulle ha åsidosatts genom beslutet. Byggarnas ansökan om överprövning av avbrytandebeslutet ska därför avslås.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (FR-05).

Anders Lidman  
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 nyårs-afton, 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 rätts-tillämpningen.
- 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](http://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.

