



**SÖKANDE**

Mxtwo AB, 556998-6143  
Stenvägen 4  
443 61 Stenkullen

Ombud: Advokat Per Karlsson  
JP Advokatfirma i Göteborg AB  
Götabergsgatan 20  
411 34 Göteborg

**MOTPART**

Vårgårda kommun  
447 80 Vårgårda

Ombud: Victor Petisme och Anders Simonsson  
Zango AB  
Skaraborgsvägen 3B  
506 30 Borås

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling, LOU

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2019-04-11	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

**BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.**

Vårgårda kommun (kommunen) har beslutat att avbryta en upphandling avseende installation av sprinkler i Kullingshemmet (18/26).

Mxtwo AB (Mxtwo) yrkar att beslutet ska upphävas och anför bl.a. följande. Det saknas godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen. Förfrågningsunderlagets utvärderingsmodell brister inte i transparens eller likabehandling. Beslutet är godtyckligt, och till skada för Mxtwo som tilldelats upphandlingen. Kravet på tecknande av kollektivavtal har aldrig ifrågasatts av anbudsgivare. Upphandlingen kunde i vart fall ha avbrutits tidigare, men

görs nu först efter att en förlorande anbudsgivare som uppfyllt kravet kontaktat kommunen. Kravet har inte genererat otydliga anbud då utvärderingsmodellen anger att anbud med lägsta pris ska tilldelas kontrakt. Risk för överprövning av upphandlingen är inte ett godtagbart skäl. Förlorande anbudsgivare som uppfyller kravet har inte heller lidit någon skada. Principerna om transparens, öppenhet eller förutsägbarhet har inte åsidosatts. Kravet som sådant är mycket tydligt och är en del av kvalificeringen, inte utvärderingen. Det är en ren efterhandskonstruktion att efter tilldelningsbeslut avbryta upphandlingen.

Kommunen motsätter sig ansökan och anför bl.a. följande. Upphandlingsdokumenten innehåller allvarliga fel. Att enligt AFB.52 kräva att anbudsgivaren har tecknat kollektivavtal med anställda är oförenligt med de unionsrättsliga principerna och är direkt olagligt. Det kan ha bidragit till att leverantörer inte lämnade anbud. Att felaktigheten har uppdagats i ett senare skede ändrar inte den omständigheten att kravet är direkt olagligt.

### **SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

*Gällande regler m.m.*

I 4 kap. 1 § LOU anges att upphandlande myndigheter 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.

Upphandlande myndighet har enligt EU-domstolens praxis ingen skyldighet att fullfölja en påbörjad upphandling (C-92/00, HI (REG 2002 s. I-5553)). EU-domstolen har vidare uttalat att beslut att avbryta en upphandling inte är förbehållet undantagssituationer eller då det finns tungt vägande skäl (C-27/98, Fracasso och Leitschutz). Ett beslut att avbryta en upphandling måste dock vila på sakligt godtagbara skäl och följa de grundläggande bestämmel-

serna i fördraget (se bl.a. C-92/00, HI (REG 2002 s. I-5553), RÅ 2008 ref. 35 och RÅ 2009 ref. 43). Det är den upphandlande myndigheten som har bevisbördan för att det föreligger sakligt godtagbara skäl för ett avbrytande.

*Förvaltningsrättens bedömning*

Inledningsvis konstateras att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Det är inte tillåtet att i en upphandling uppställa krav på kollektivavtal (se exempelvis C-346/06 Rüffert, Kammarrätten i Stockholms dom den 28 mars 1995 i mål nr 1713–1995 och Kammarrätten i Sundsvalls dom den 17 december 2015 i mål nr 2198–15). Redan av denna anledning har kommunen haft sakligt godtagbart skäl för att avbryta upphandlingen. Ansökan ska därmed avslås.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (FR-05).

Susanne Karlberg

Rådmannen Susanne Karlberg har avgjort målet. Föredragande jurist har varit Anders Sanner.



## 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 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.

