



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN**

DOM
2017-07-04
Meddelad i Falun

Mål nr
2510-17

SÖKANDE

Assemblin Sweden AB, 556768-1530

Ombud: Advokat Pernilla Carlsson Rasiwala
Affärsadvokaterna i Sverige AB
Vildkattsvägen 1
167 66 Bromma

MOTPART

Falu kommun
791 83 Falun

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2017-07-04	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten ogiltigförklarar Falu kommuns beslut att avbryta upphandlingen.

Dok.Id 197775

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
023-383 00 80

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

YRKANDE M.M.

Falu kommun inledde en upphandling av ombyggnation av ventilationen i en gymnasieskola (dnr KS0546/16). Assemblin Sweden AB tilldelades kontraktet.

Falu kommun beslutade den 26 maj 2017 att avbryta upphandlingen. Det som Assemblin hade angett i sitt anbud under punkten övriga upplysningar kunde enligt kommunen tolkas som reservationer. Falu kommun anförde att man avbröt upphandlingen även på affärsmässiga skäl eftersom det råder brist på konkurrens.

Assemblin ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten vid den prövningen ogiltigförklarar avbrytandebeslutet. Bolagets hänvisar till att det egna anbudet inte innehåller några otillåtna reservationer och att brist på konkurrens inte förelegat eftersom Falu kommun har fått in två lämpliga anbud att utvärdera.

Falu kommun anser att Assemblins ansökan ska avslås.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandling får avbrytas om det finns sakliga skäl och avbrytandet följer de upphandlingsrättsliga principerna. Det är den upphandlande myndigheten som har att visa att det förelegat sakligt godtagbara skäl (Högsta förvaltningsdomstolens dom RÅ 2009 ref. 43).

Under rubriken övriga upplysningar med underrubriken AFC.611 har Assemblin i sitt anbud angett timpriser vid ändrings- och tillägsarbeten, s.k. ÄTA-priser.

Punkten AFC.611 i Falu kommuns förfrågningsunderlag har - såvitt nu är av intresse - följande innehåll. Oförutsedda ändrings-, tilläggs- och avgående arbeten ska redovisas i anslutning till byggmöte. I första hand ska anbud lämnas på ändrings- och tilläggsarbete. Dessa kostnader redovisas med detaljerad kalkyl, som byggs upp som en produktionskalkyl. Dessa kostnader ska lämnas med fast pris utan indexreglering. Timpriser ska omfatta lön, semesterersättning, pensionsavdrag, samtliga påslag för sociala kostnader, resor, resekostnadsbidrag och traktamenten, allmänna hjälpmedel och allmänna arbeten, arbetsledning, övriga kostnader, räntor, administration samt vinst. Timpriserna ska vara fasta utan indexreglering under hela entreprenadtiden. Om tillämpligt å-pris saknas eller om överenskommelse om fast pris inte kan träffas ska ersättningen beräknas enligt självkostnadsprincipen i AB 04 kap 6 § 9.

Assemblin har till stöd för sin talan i förvaltningsrätten anfört bl.a. följande. Falu kommuns instruktioner i upphandlingen om eller var timpriser för s.k. ÄTA-arbeten skulle redovisas i anbudsformuläret var inte helt glasklar. Möjligen var avsikten med formuleringen att ÄTA-priserna inte skulle anges i anbudsformuläret, utan att dessa priser skulle offereras först i anslutning till byggmötena. Likväl innebär denna mindre otydlighet i underlaget inte att Assemblins redovisning av timpriser för ÄTA-priser i anbudsformuläret har utgjort en reservation av bolagets, i samma anbudsformulär, offererade anbudssumma. Den offererade anbudssumman är inte villkorad av Assemblins redovisade ÄTA-priser. Det är också anbudssumman som Falu kommun har utvärderat och baserat sitt tilldelningsbeslut på.

Falu kommun har i målet anfört följande. Vid utvärderingen noterades att Assemblin hade lämnat vissa uppgifter under rubriken särskilda upplysningar. Dessa uppgifter utvärderades inte av kommunen som ansåg att bolagets anbud var en ren accept. Ett annat bolag begärde överprövning och hävdade

att Assemblins anbud borde ha förkastats på grund av otillåtna reservationer. Vid närmare eftertanke förstår kommunen att uppgifterna under punkten särskilda upplysningar kan tolkas som att det är fråga om reservationer i det vinnande anbudet. Med hänvisning till de rättsliga turer som uppstått i målet samt att det råder brist på leverantörer beslutades att avbryta upphandlingen. Att endast två leverantörer lämnar anbud är sakliga skäl för ett avbrytande.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Sakliga skäl att avbryta en upphandling kan vara bristande konkurrens, oförutsedda händelser eller ett alltför högt pris. Avbrytande får också ske om utvärderingsmodellen i förfrågningsunderlaget har lett till att det vinnande anbudet inte ger det affärsmässigt bästa resultatet. Mindre felaktigheter i förfrågningsunderlaget är däremot inte skäl att avbryta upphandlingen.

På grundval av befintlig utredning i målet kan Falu kommun inte anses ha visat att det har funnits sakligt godtagbara skäl att avbryta upphandlingen på grund av brister i förfrågningsunderlaget eller Assemblins anbud. Inte heller har framkommit att konkurrensen har varit så begränsad att kommunen av den anledningen har haft fog för sitt avbrytandebeslut. Nämnade beslut ska därför förklaras ogiltigt.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1C LOU).

Lenart Andersson
rådman



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att **prövningstillstånd** meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättsens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättsens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.