



**SÖKANDE**

Brunner & Brunner Bygg AB, 556524-0826  
Box 2  
146 48 Tullinge

Ombud: Advokat Madeleine Sifvert  
Advokatfirman NOVA AB  
Box 55996  
102 16 Stockholm

**MOTPART**

Fastighets AB Förvaltaren, 556050-2683  
Box 7510  
174 07 Sundbyberg

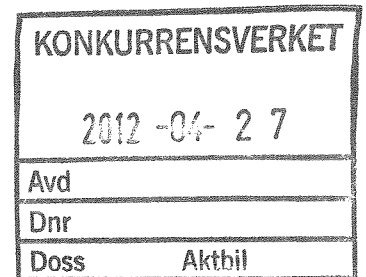
Ombud: Advokat Eva-Maj Mühlenbock och jur.kand Lina Schött  
Advokatfirman Lindahl KB  
Box 1065  
101 39 Stockholm

**SAKEN**

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

**DOMSLUT**

Förvaltningsrätten avslår Brunner & Brunner Bygg AB:s ansökan om överprövning av Fastighets AB Förvaltarens beslut om att avbryta upphandlingen. Brunner & Brunner Bygg AB:s ansökan i övrigt avskrivs från vidare handläggning.



**BAKGRUND, YRKANDEN M.M.**

Fastighets AB Förvaltaren (Förvaltaren) har genomfört en offentlig upphandling av utförandeentreprenad för ombyggnation av Kv Vandraren 7. Ett förenklat förfarande användes och Förvaltaren fattade den 23 mars 2012 ett tilldelningsbeslut.

Brunner & Brunner Bygg AB (Brunner & Brunner) har ansökt om överprövning av upphandlingen. Förvaltaren har därefter i beslut den 4 april 2012 beslutat att avbryta upphandlingen. Som skäl för beslutet angavs följande. En förutsättning för upphandlingen är att de ekonomiska ramarna innehålls. Med det avses att de tillägg som framkommit under projekteringen inför förfrågningsunderlaget ännu inte har reglerats ekonomiskt med hyresgästen, Sundbybergs stad. Eftersom ombyggnaden avser en hyresgästanpassning ska tilläggen regleras i hyresavtal. Hyresavtalet skulle ha varit klart i mars 2012 men p.g.a. fördröjning av beredningen kommer beslut i kommunfullmäktige tas först i maj 2012. Hyresavtalet är en förutsättning för att Förvaltarens styrelse ska godkänna investeringen. Vidare har giltighetstiden för anbudet löpt ut den 30 mars 2012 och det har framkommit att förfrågningsunderlaget inte är tillräckligt transparent eftersom det inte framgår att referensobjekten måste avse uppdrag med fast pris.

**Brunner & Brunner** har ansökt om överprövning av beslutet att avbryta upphandlingen och yrkat att förvaltningsrätten ska ogiltigförklara beslutet. Till stöd för sin talan uppger Brunner & Brunner i huvudsak följande. Påståendet att det saknas ekonomiska förutsättningar för att genomföra upphandlingen bestrids. Det är inte fråga om att de ekonomiska ramarna inte uppnås utan endast om en förskjutning i tid. En upphandlande myndighet kan inte avstå från att fastställa en budgetram och sedan använda det som ett argument för att avbryta en offentlig upphandling med tillämpning av resonemanget "samtliga anbud överskrider budget". Förvaltaren har haft en

orealistisk planering och kan inte åberopa sin egen bristande planering som grund för att avbryta upphandlingen. Efter tilldelningsbeslutet löpte en avtalsspärr till den 2 april 2012 och Förvaltaren var beredd att teckna upphandlingskontrakt med vinnande anbudsgivare. Det faktiska agerandet visar att det som uppgetts om de ekonomiska ramarna inte är ett godtagbart skäl att avbryta upphandlingen. Vidare har Förvaltaren satt en snäv giltighetstid för anbuden. Den gick ut en vecka efter att tilldelningsbeslutet fattades vilket är innan avtalsspärren löpt ut. Förvaltaren meddelade ändå tilldelningsbeslut och använder därmed giltighetstiden på ett godtyckligt sätt. Att Förvaltaren avsett att referensobjekten i upphandlingen enbart ska vara arbeten utförda till fast pris men sedan missat att ge uttryck för detta i förfrågningsunderlaget innebär inte att förfrågningsunderlaget brister i transparens. Det är klart och tydligt vad som efterfrågas och dessutom är byggtreprenader med fast pris och med löpande räkning jämförbara i nu aktuellt avseende. Sammanfattningsvis har Förvaltaren inte visat att det föreligger sakliga skäl för att avbryta upphandlingen.

**Förvaltaren** bestrider bifall till ansökan och anger bl.a. följande. Att det saknas ett hyresavtal med Sundbybergs stad innebär att det saknas grundläggande förutsättningar för att genomföra upphandlingen. Förvaltarens ledning har ännu inte beslutat att upphandlingen kan genomföras eller beviljat ekonomiska medel för upphandlingen. Ett hyresavtal är en grundförutsättning för ett sådant beslut. Det framgår tydligt av förfrågningsunderlaget att detta är en förutsättning för att upphandlingen ska kunna genomföras. Förvaltaren har väl avvägt tidsfrister, upphandlingsföremålet och kraven i upphandlingen. Anbudens giltighetstid framgår av förfrågningsunderlaget och även om den är kort är den proportionerlig och i enlighet med LOU och unionsrätten. Det är stor skillnad mellan entreprenader som utförs på fast pris och entreprenader som utförs på löpande räkning och dessa är inte jämförbara i nu aktuellt avseende. Det är av stor vikt att referensobjekten i upphandlingen avser uppdrag utförda på fast pris men detta fram-

går inte av förfrågningsunderlaget. Eftersom förfrågningsunderlaget inte uppfyller lagens krav på transparens kan inte det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet antas. Att tilldelningsbeslutet togs före avbrytandet förändrar inte faktumet att det finns grund för att avbryta upphandlingen.

### DOMSKÄL

Upphandlande myndigheter 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 iakttagas. Prövningen i förvaltningsrätten, som grundas på vad sökanden har framfört i målet, utgör en kontroll av om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna och om det därför finns grund för åtgärder enligt LOU.

Brunner & Brunner har ansökt om överprövning av den upphandling som Förvaltaren har genomfört och även av Förvaltarens beslut att avbryta upphandlingen. En förutsättning för att förvaltningsrätten ska kunna pröva ansökan vad gäller själva upphandlingen, är att Förvaltarens beslut att avbryta denna har fattats utan sakligt godtagbara skäl. Förvaltningsrätten tar därför inledningsvis ställning till frågan om det fanns sådana skäl.

Förvaltaren har i förfrågningsunderlaget uppgett att upphandlingen förutsätter att de ekonomiska ramarna för upphandlingen innehålls. Vidare anges i förfrågningsunderlaget att upphandlingen avser en ombyggnation av lokaler som tidigare har använts som förskola men som i stället ska användas som ett särskilt boende. Det särskilda boendet kommer att hyras av Sundbybergs stad. Förvaltaren har uppgett att tillägget för de arbeten som ska utföras kommer att regleras i hyresavtalet med Sundbybergs stad och att avtalet är avhängigt ett beslut i kommunfullmäktige. Förvaltaren har även uppgett att beslutet i kommunfullmäktige har försenats och att det

därför saknas ekonomiska förutsättningar för att genomföra upphandlingen. Förvaltningsrätten finner utifrån vad som kommit fram i målet ingen anledning att betvivla Förvaltarens uppgifter i det avseendet. Att det till följd av oförutsedda händelser som den upphandlande myndigheten ej kunnat råda över saknas ekonomiska möjligheter att ingå upphandlingskontrakt måste anses vara sakligt godtagbara skäl att avbryta upphandlingen. Tidpunkten för avbrytandet och den omständigheten att Förvaltaren avser att genomföra en ny upphandling när det finns ekonomiska förutsättningar för det medför ingen annan bedömning. Förvaltningsrätten finner därför att Förvaltaren redan på den nämnda grunden haft sakligt godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen. Beslutet kan inte anses strida mot LOU eller de unionsrättsliga principerna. Brunner & Brunners ansökan om överprövning av beslutet att avbryta upphandlingen ska därför avslås. Vid denna utgång finns ingen pågående upphandling kvar för förvaltningsrätten att överpröva. Brunner & Brunners ansökan i övrigt ska således skrivas av från vidare handläggning.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga (DV 3109/1a LOU)

  
Susanne Bagge

Rådman

Föredragande har varit Jenny Kenneberg.



# SVERIGES DOMSTOLAR

## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. **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 kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten 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 kammarrätten 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 kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. 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 anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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 rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.

DV 3109/1A LOU