



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN  
I GÖTEBORG**

Avd. 3

**DOM**

2019-11-27

Meddelad i Göteborg

Mål nr

13748-19

**SÖKANDE**

Nordisk Återvinning Service AB, 556873-4338

Ombud: Advokat Madeleine Sifvert och biträdande jurist

Hanna Adlén, Walthon Advokater AB

**MOTPART**

Vatten & Miljö i Väst AB, 556764-7606

Ombud: Kommunjurist Lina Weetman

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling,  
förkortad LOU

KONKURRENSVERKET	
2019-11-28	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 651810

**Postadress**

Box 53197  
400 15 Göteborg

**Besöksadress**

Sten Sturegatan 14

**Telefon**

031 - 732 70 00

**E-post:** [forvaltningsrattenigoteborg@dom.se](mailto:forvaltningsrattenigoteborg@dom.se)  
[www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se](http://www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se)

**Telefax**

-

**Expeditionstid**

måndag–fredag  
08:00–16:00

## BAKGRUND

Vatten & Miljö i Väst AB (VIVAB) genomför upphandlingen *Avfallshämtning i Varbergs och Falkenbergs kommun*. Av tilldelningsbeslut den 8 oktober 2019 framgår att fem leverantörer har lämnat anbud och att avtal kommer att tecknas med Nordisk Återvinning Service AB (bolaget). VIVAB har den 24 oktober 2019 beslutat att återkalla tilldelningsbeslutet och att avbryta upphandlingen. Som skäl har i huvudsak följande angetts. Det har upptäckts brister i förfrågningsunderlaget, inklusive de frågor och svar som har publicerats under anbudstiden, vad gäller tydlighet och transparens. Det har inte varit tydligt vilken ersättningsform, fast och/eller rörlig, som gäller och hur denna ska redovisas.

## YRKANDEN M.M.

*Bolaget* yrkar att förvaltningsrätten ska ogiltigförklara beslutet att avbryta upphandlingen och anför följande. Det föreligger inte sakligt godtagbara skäl att avbryta upphandlingen. Av förfrågningsunderlaget och ”frågor och svar” framgår tydligt vilken ersättningsform, fast och rörlig, som gäller och hur den ska redovisas. Fyra av fem anbudsgivare har lämnat anbud i enlighet med de i förfrågningsunderlaget ställda kraven avseende redovisning av prissättning. Förfrågningsunderlaget kan därmed inte anses strida mot principen om transparens. Att dela upp prissättningen i en fast och rörlig del är i likhet med andra upphandlingar inom avfallshämtning och standard i branschen. VIVAB:s förfrågningsunderlag avseende föregående period av avfallshämtning är i princip identisk med nuvarande upphandling avseende prissättning. Bolaget har lidit skada på grund av VIVAB:s beslut att avbryta upphandlingen. Om VIVAB hade fortsatt upphandlingen hade bolaget tilldelats kontrakt i enlighet med tilldelningsbeslut och erhållit därmed sammanhängande intäkter.

*VIVAB* anser att ansökan ska avslås och anför följande. Av förfrågningsunderlaget framgår att ersättning för kärll- och säckavfall delas upp på en fast och en rörlig del. Det har dock inte varit *VIVAB*:s avsikt att ersättning ska utgå för fast del. Det finns därför inte någon möjlighet att lämna pris för fast del i prisbilagan och den utvärderingsmodell som tillämpas tar inte hänsyn till ersättning för fast pris. Trots frågor under annonseringstiden uppmärksammades inte oklarheterna, utan de har uppmärksammats först efter invändningar från en av leverantörerna. Oklarheterna i förfrågningsunderlaget medför att inkomna anbud inte kan bedömas på ett likabehandlande sätt samt att erforderlig grad av förutsägbarhet och transparens inte uppnås. Det kan inte heller garanteras att *VIVAB*:s mål med upphandlingen uppfylls eller att det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet antas. Upphandlingen ska därför göras om. I ett nytt förfrågningsunderlag kan tydliggöras att någon fast ersättning inte utgår för uppdraget. *VIVAB* har haft sakligt godtagbara skäl för sitt beslut att avbryta upphandlingen och beslutet har fattats i enlighet med de upphandlingsrättsliga principerna.

#### **SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Det förvaltningsrätten ska pröva i detta mål är om *VIVAB* haft rätt att avbryta upphandlingen.

En upphandlande myndighet har inte någon skyldighet att fullfölja en inledd upphandling. Myndigheten måste dock ha sakligt godtagbara skäl för ett beslut att avbryta en upphandling och beslutet måste vara förenligt både med nationella bestämmelser om upphandling och med EU-rätten. Enligt EU-domstolens praxis begränsas inte rätten att avbryta en upphandling endast till undantagsfall eller när det föreligger allvarliga omständigheter (EU-domstolens mål C-27/98 *Fracasso* och *Leitschutz*, p. 23 och 25). Det är den upphandlande myndigheten som ska visa att det finns godtagbara skäl att avbryta upphandlingen.

VIVAB har beslutat att avbryta upphandlingen med hänvisning till att de upptäckt brister i förfrågningsunderlaget och i de frågor och svar som publicerats under anbudstiden. Det har inte varit tydligt om fast eller rörlig ersättningsform avsetts eller hur denna ska redovisas. VIVAB menar därför att upphandlingen brustit i tydlighet och transparens och att inkomna anbud inte kan bedömas på ett likabehandlande sätt. Oklarheterna har uppmärksammats först efter att tilldelningsbeslut fattats. I förfrågningsunderlaget och ”frågor och svar” anges såväl fast som rörlig ersättningsform. VIVAB har uppgett avsikten inte varit att ersättning ska utgå för fast del och att det därför inte funnits någon möjlighet att lämna pris för fast del i prisbilagan samt att utvärderingsmodellen inte tar hänsyn till ersättning för fast pris. Med hänsyn till att otydligheterna i upphandlingsdokumenten påverkar tolkningen av vad som efterfrågas och utvärderingen av inkomna anbud bedömer förvaltningsrätten att VIVAB haft sakligt godtagbara skäl för att avbryta upphandlingen. Bolagets ansökan ska därför avslås.

**HUR MAN ÖVERKLAGAR**, se bilaga 1 (FR-05)

Maria Sjunnesson

Tf. rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Elisabeth Svedén.



## 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.