



**SÖKANDE**

K2A Knaust & Andersson Fastigheter AB, 556943-7600

Ombud: Jonas Jalkander

**MOTPART**

Linköpings kommun, 212000-0449

**SAKEN**

Överprövning enligt lag (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)

KONKURRENSVERKET	
2019-11-28	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

**BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.**

Linköpings kommun (kommunen) genomför upphandlingen *Förhyrning av flexibel förskola/skola Valkeboskolan, Bankeberg, Vikingstad, Linköping* som förenklat förfarande enligt LOU. Tilldelningsgrunden är lägsta pris. Kommunen meddelade den 1 augusti 2019 ett tilldelningsbeslut enligt vilken en annan leverantör än K2A Knaust & Andersson Fastigheter AB (Bolaget) tilldelades kontrakt i upphandlingen. Av beslutet framgår att beslutet har fattats med stöd av genomförd prövning och utvärdering av inkomna anbud och det anbud som har antagits uppfyller samtliga krav och innehåller lägst pris.

**Bolaget** ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska rättas på sådant sätt att bolagets anbud ska antas till utvärdering. Bolaget anför bl.a. följande. I upphandlingsföreskrifterna anges att anbudsutvärdering ska ske utifrån den lägsta hyran avseende skola och fullstor id-

rottshall men tilldelningen har skett utifrån skola och mindre idrottshall. Vidare framgår av tilldelningsbeslutet att bolagets anbud överstiger den takhyra som är fastställd i upphandlingen, vilket är en felaktig uppgift. Bolagets anbud har en årshyra som uppgår till 11 483 000 kr per år. Denna årshyra är lägre än den årshyra som offererats av det företag som tilldelades hyreskontraktet. Eftersom bolaget har erbjudit den lägsta hyran i den del där utvärdering ska ske är det irrelevant att bolagets anbud för skola exklusive option ligger över antagandehyran. Bolaget tolkar respektive årshyra på så sätt att för det fall en anbudsgivare ligger under respektive hyresnivå så är kommunen tvungen att anta det lägsta anbudet. Om samtliga anbudsgivare ligger över takpriset har kommunen ett val att antingen göra om upphandlingen eller anta det lägsta anbudet även om detta överstiger årshyran för antagande. Kommunens syfte med takhyrorna är alltså att ha ett val om det skulle visa sig att samtliga anbud är högre än angivna årshyror. Att ett anbud överstiger takpriset är inte skäl att utesluta en anbudsgivare. – Bolaget har bifogat en undertecknad handling till anbudet som avser en referensskola i kommunen. Bolaget kan inte svara på varför bilagan saknas i anbudet men en tänkbar förklaring är att något har hänt med filen i kommunens programvara.

**Kommunen** bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Två prisuppgifter efterfrågas i upphandlingen och dessa hade ett takpris som inte fick överskridas. Kommunen har gjort en felskrivning i tilldelningsbeslutet. Bolagets angivna årshyra utan option överskred takpriset men årshyran avseende optionen med fullstor idrottshall överskred inte takpriset. För att inte förkasta anbudet krävdes dock att de båda efterfrågade prisuppgifterna skulle understiga de angivna takpriserna. Bolagets anbud har förkastats eftersom årshyran utan option överskred det takpris som har angetts i upphandlingen. Vidare har bolaget inte uppfyllt kravet att bifoga en bilaga över

referensuppdrag och bolagets anbud har även förkastats på denna grund. Bolaget har inte lidit eller riskerat att lida skada med anledning av det tilldelningsbeslut som har fattats.

## **SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET**

### **Rättslig reglering**

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Av 20 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

### **Förvaltningsrättens bedömning**

Av punkten 4.3 i upphandlingsföreskrifterna framgår följande. *I anbudet skall en årshyra för flexibel förskola/skola med mindre skolidrottshall, exklusive mervärdesskatt anges. Högsta årshyra för antagande är 10 000 000 kr, exklusive moms. En option med en fullstor idrottshall lämnas separat. Högsta årshyran för antagandet är 11 800 000 kr exklusive moms.*

Av punkten 8.3 i upphandlingsföreskrifterna framgår följande. *Det anbud som innehåller lägst pris kommer att antas. Med lägst pris menas i denna upphandling årshyra. Om flera anbud har samma årshyra kommer lottning att ske.*

Det framgår således av upphandlingsföreskrifterna att två uppgifter om årshyror ska lämnas i anbudet och att dessa, för att anbudet ska antas, inte får överskrida angivna takpriser. Det framgår vidare att det anbud som innehåller lägst pris kommer att antas och att bedömningen kommer ske utifrån årshyra.

I målet har framkommit att bolagets anbud överskred årshyran avseende skola med mindre idrottshall (dvs. hyran utan option). Denna omständighet är dessutom ostridig mellan parterna. Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att kommunen har haft fog för sitt beslut att förkasta bolagets anbud. Det saknas härmed anledning att på de av bolaget anförda skälen besluta om ingripande mot upphandlingen. Vad bolaget har anfört medför ingen annan bedömning. Vid denna bedömning saknar förvaltningsrätten skäl att ta ställning till vad som i övrigt har anförts om bolagets anbud. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

#### **HUR MAN ÖVERKLAGAR**

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Seyde Bunyemen Ogur  
Förvaltningsrättsfiskal

Målet har föredragits av förvaltningsrättsnotarien Frida Jansson.



## 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.