



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avd. 3

DOM

2017-12-13

Meddelad i Göteborg

Mål nr

11611-17

SÖKANDE

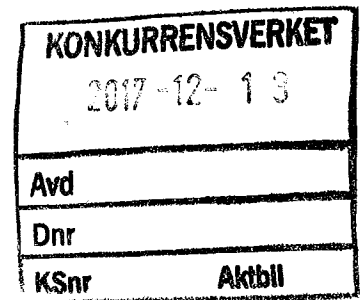
Plåtslageritjänst L Wångren AB, 556538-2669
Strömgatan 31
666 31 Bengtsfors

MOTPART

Bengtsforshus AB, 556518-1525
Källebergsgatan 1
666 30 Bengtsfors

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 509317

Postadress

Box 53197
400 15 Göteborg

Besöksadress

Sten Sturegatan 14

Telefon

031 - 732 70 00

Telefax

031 - 711 78 59

E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se
www.forvaltningsrattenigoteborg.domstol.se

Expeditionstid

måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Bengtsforshus AB (Bengtsforshus) genomför en upphandling av ramavtal, *Ventilationsarbeten (inkl. OVK) 2017*. Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande. Av de administrativa föreskrifterna framgår att Bengtsforshus avser att teckna avtal med maximalt tre entreprenörer. Av tilldelningsbeslut den 6 oktober 2017 framgår att fyra anbud inkommit i upphandlingen varav två förkastats. Vidare framgår av tilldelningsbeslutet att Plåtslageritjänst L Wånggren AB (Plåtslageritjänst) har rangordnats som nummer två i utvärderingen och att T Hedgren Energiteknik AB har rangordnats som nummer ett.

YRKANDEN M.M.

Plåtslageritjänst ansöker om överprövning och yrkar att rättelse ska ske på så sätt att bolagets referenser kontaktas och utvärderas korrekt så att bolagets anbud erhåller det fiktiva prisavdraget. I andra hand yrkar Plåtslageritjänst att upphandlingen ska göras om. Bolaget anför i huvudsak följande.

Plåtslageritjänst har fått referensuppdragen underkända på grund av att de ansetts vara pågående uppdrag. Referensuppdragen är inte pågående, men det finns i nuläget pågående uppdrag hos de kontaktpersoner/företag som använts som referenser. Det är av stor vikt att referensernas kontaktas, utvärderas och att de får tillfälle att lämna sina svar. Ingen av bolagets referenser har kontaktats av COWI, varken per e-post eller telefon. Detta har fått till följd att det fiktiva prisavdraget inte har gjorts och att anbudsutvärderingen är ofullständig. Det finns ett tydligt utrymme för tvivel/tolkning i frågan om giltiga referensuppdrag. Det finns en uppenbar otydlighet. Det står ingenstans att bolaget inte får ha pågående arbeten eller avtal med referensen.

Plåtslageritjänst ifrågasätter också sammanställningen av priser i anbudsutvärderingen. I ett av anbudena lämnas inte fullständiga priser. Anbudet bör därför förkastas. Anbudsgivaren har fyllt i 389 kr i ordinarie timpeng men nollat priset för enkel och kvalificerad övertid. COWI har sedan själva räknat upp ersättningen till 350 kr. Detta ger en skev anbudsutvärdering. Plåtslageritjänst undrar om COWI har mandat att prissätta övertidsersättning åt andra bolag.

Bengtsforshus anser att ansökan ska avslås och anför följande. I de administrativa föreskrifterna framgår tydligt att referensuppdragen ska vara avslutade senast den 31 mars 2017. Det finns således inget utrymme för tvivel/tolkning i denna fråga. Plåtslageritjänst har i anbudsformuläret angett att referensuppdragen är pågående. Redovisade referensuppdrag uppfyller därmed inte föreskrivna krav. Mot bakgrund av detta har Plåtslageritjänst gått miste om möjligheten att erhålla fiktivt prisavdrag enligt den modell som föreskrivits för prövning av anbud i AFB.53 i de administrativa föreskrifterna.

Plåtslageritjänsts påstående att deras referenser inte ens skulle ha kontaktats av COWI är felaktigt. E-post med referensenkät har skickats till de referenser som Plåtslageritjänst angett i anbudet. Detta framgår av bifogade e-postkopior. Av AFB.53 framgår tydligt att det är anbudsgivaren själv som ansvarar för att tillse att referenserna inkommer med svar.

Vidare är Plåtslageritjänsts påstående att övriga bolag inte fyllt i fullständiga priser felaktigt. COWI har inte heller på eget bevåg räknat upp ersättningen som Plåtslageritjänst gör gällande. T Hedgren Energiteknik AB har angivit de priser som redovisas i bilaga till anbudsutvärderingen. Dessutom framgår prissättningen av den vinnande anbudsgivarens anbudsformulär.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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 (4 kap. 1 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen 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 har gjorts (20 kap. 6 § första stycket LOU).

Förvaltningsrättens prövning är en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot principerna för upphandling eller någon annan bestämmelse i LOU. I mål om överprövning av en upphandling gäller som huvudprincip att den part som påstår att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange grunderna för sin talan. Domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (se Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Utredningen

I de administrativa föreskrifterna anges bl.a. följande.

AFB.53 Prövning av anbud

B kommer att anta max 3 st anbud för tecknande av ramavtal.

Anbud kommer att antas genom rangordning av inkomna anbud. För rangordning av anbud tillämpas en modell för bedömning av det ekonomiskt

mest fördelaktiga anbudet. Ekonomiskt mest fördelaktigt anses det anbud vara som erhåller lägst "Totalpris".

...

Totalpris = Pris för arbeten – fiktivt prisavdrag för Referensuppdrag

...

- Referenser

Kriteriet utgörs av anbudsgivarens två (2) referenser från ventilationsentreprenader och OVK-kontroll som genomförts med uppdragsstart efter 2012-01-01 och avslut (slutbesiktning) senast 2017-03-31. Referensuppdrag får ej avse nyproduktion.

...

Prövning av referenser kommer att ske på grundval av de referenser som anbudsgivaren uppger i sitt anbud enligt anbudsformulär. I de fall krav för referenser ovan ej uppfylls erhålls 0p för aktuell referens.

...

OBS!

Det åligger anbudsgivare att innan sista dag för inlämnande av referensenkät ha kontakt med angivna referenter för att säkerställa svar. B kommer att använda de kontaktuppgifter till referenter som anges i anbudsformuläret. Anbudsgivare bör senast 2017-09-04 kontrollera med sina referenter att de erhållit referensfrågor via e-post. B kommer ej att påminna referent vid uteblivet svar.

Förvaltningsrättens bedömning

Plåtslageritjänst har bl.a. anfört att bolagets referensuppdrag blivit felaktigt underkända i upphandlingen och att bolagets referenser överhuvudtaget inte har kontaktats. Bengtsforshus menar dock att referenserna har kontaktats men att referensuppdragen inte uppfyller kraven i upphandlingen eftersom Plåtslageritjänst har uppgett att de är pågående.

Förvaltningsrätten anser att det av AFB.53 framgår att det är ett krav att de angivna referensuppdragen ska vara avslutade och slutbesiktigade senast den 31 mars 2017. Om kravet inte uppfylls framgår att 0 poäng kommer att erhållas för den aktuella referensen.

Av Plåtslageritjänsts anbud kan utläsas att bolaget har uppgett att referensuppdragen är pågående. I ansökan om överprövning har Plåtslageritjänst däremot gjort gällande att referensuppdragen inte är pågående men att det finns pågående uppdrag hos de kontaktpersoner och företag som bolaget använt som referenser.

Med hänsyn till att Plåtslageritjänst i anbudet har angett att uppdragen är pågående anser förvaltningsrätten att Bengtsforshus har haft fog för bedömningen att de angivna referensuppdragen inte uppfyller kravet på att uppdraget ska vara avslutat och att slutbesiktning ska vara gjord senast den 31 mars 2017. Bengtsforshus har därför också haft fog för att i utvärderingen inte ge något prisavdrag för Plåtslageritjänsts referenser. Det saknar därmed betydelse i målet om dessa underkända referenser har kontaktats eller inte. Förvaltningsrätten kan emellertid konstatera att de e-postkopior som Bengtsforshus lämnat in i målet visar att de av Plåtslageritjänst angivna referenserna har kontaktats via e-post.

Vidare anser förvaltningsrätten att det aktuella kriteriet är tillräckligt tydligt utformat för att alla rimligt informerade och normalt omsorgsfulla anbudsgivare ska kunna förstå vad som krävs för att erhålla poäng när det gäller referensuppdragen. Det saknas därmed skäl för ingripande enligt LOU i denna del.

Plåtslageritjänst har vidare anfört att ett av anbuden i upphandlingen inte har fullständiga priser för övertid och kvalificerad övertid. Förvaltningsrätten kan härvid konstatera att det endast är T Hedgren Energiteknik AB och

Plåtslageritjänst som kvalificerats i upphandlingen. Av anbudsformuläret från den vinnande anbudsgivaren, T Hedgren Energiteknik AB, kan utläsas att bolaget har angett priser för såväl övertid som kvalificerad övertid. Plåtslageritjänst har således inte heller i denna del visat att det föreligger skäl för ingripande enligt LOU.

Förvaltningsrätten finner sammanfattningsvis att Plåtslageritjänst inte har visat att Bengtsforshus har överträtt någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i LOU. Mot denna bakgrund har Plåtslageritjänst inte heller visat att bolaget på grund av några brister i den aktuella upphandlingen har lidit eller riskerat att lida någon skada. Det saknas således skäl för ett ingripande enligt LOU. Ansökan ska därför avslås.

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

Maria Sjunneson

Tf rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Ingeli Lindell.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 rättens 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 rättens 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.

