



SÖKANDE

Harryssons Golv & Måleri AB, 559035-1481

Ombud: Fredrik Synnermark

MOTPART

Mönsterås kommun

Ombud: Anders Strömbäck

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2019 05-07	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

YRKANDEN M.M.

Mönsterås kommun har genomfört en upphandling av ramavtal för måleriarbeten i kommunen. Upphandlingen har genomförts med ett förenklat förfarande. Av tilldelningsbeslutet framgår att Harryssons Golv & Måleri AB (Harryssons) rangordnats på tredje plats bland valda leverantörer.

Harryssons ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse har skett på så sätt att anbudsutvärderingen görs om utan beaktande av anbudet från Linds Måleri Mönsterås Aktiebolag (Linds) samt Sandå Sverige AB (Sandå).

Kommunen bestrider bifall till ansökan.

VAD PARTERNA ANFÖR

Harryssons

Linds och Sandå uppfyller inte ska-kraven i förfrågningsunderlaget. Dessa skulle rätteligen ha diskvalificerats. Harryssons skulle då ha erhållit en bättre placering och har således lidit skada av kommunens agerande. Genom att bortse från de uppställda ska-kraven har kommunen brutit mot LOU.

Linds uppfyller inte kraven i 9.1.3. "Prislista timkostnad" eller i 7.1.6.1.1 AFC. 61 "Ersättning" i förfrågningsunderlaget. Med gällande lagar och avtal skulle det inte gå att driva bolaget på ett lagligt och ärligt sätt med angiven timkostnad då allt som redovisas i punkterna i förfrågningsunderlaget ovan ska ingå. Linds har även noll procent materialpåslag, vilket gör att det inte går att täcka förlusten på utförda timmar på annat sätt. Den kalkyl som Linds redovisat till kommunen efter begäran från kommunen innehåller inte alla uppgifter som lagstiftning, kollektivavtal och ramavtal kräver.

Sandås anbud uppfyller inte ska-kraven i 7.1.1.3.3 AFC. 132 "Arbetstider" eller i 3.1.7 "Företagsuppgifter". Sandå har i sitt anbud uppgett att jourverksamhet inte erbjuds så det saknas möjlighet att uppfylla kraven ovan.

Kommunen

I samband med utvärderingen bedömde kommunen att Linds timpris och procentpåslag verkade orimligt lågt och skickade en fråga om Linds kunde redovisa hur de kunde lämna ett så lågt anbud. Efter att ha erhållit svaret bedömde kommunen att anbudet från Linds kunde utvärderas.

Under 3.1.7 "Företagsuppgifter" i bilaga 5 till förfrågningsunderlaget har kommunen önskat svar på om leverantören erbjuder jour. Det är inget krav

på att jour ska kunna erbjudas, utan enbart en information som är bra för kommunen att känna till i samband med beställning av måleriarbeten. Vad om anges i under punkt 7.1.1.3.3 AFC 132 ska inte likställas med 3.1.7.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

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 har gjorts.

Det åligger den part som gör gällande att en upphandlande myndighet brutit mot bestämmelserna i LOU att visa vilka omständigheter som ligger till grund för talan och domstolens prövning är begränsad till de grunderna som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Anbudet från Linds

Harryssons har anfört att Linds inte uppfyller ska-kraven i 9.1.3. ”Prislista timkostnad” eller i 7.1.6.1.1 AFC. 61 ”Ersättning” i förfrågningsunderlaget.

P. 9.1.3 ”Prislista timkostnad” i förfrågningsunderlaget anger bl.a. följande; Utvärderingen kommer att ske enligt lägsta pris, på summorna i Prisformulär A, B och C på måleriarbeten. Priser och procent (%) påslag/avslag lämnade i prisformulär gäller under anbudstiden.

I timkostnad ska följande ingå:

-Material: endast klammer, spik, skruv, plugg, lim, plastfolie, tejp m.m. Så kallade generella förbrukningsvaror inom arbetsområdet.

- Arbetsledning: löner, semester, försäkringar och avgift enligt lag.
- Arbetare: löner semester, försäkringar och avgifter enligt lag, avgifter enligt avtal, personlig skyddsutrustning, avgifter till företagsorganisationer, traktamentskostnader, resekostnadsersättning samt resekostnadsbidrag vid dagliga resor.
- Hjälpmedel: handverktyg och redskap m.m.
- Rese- och traktamentskostnader (inkl. bilkostnad för arbetsfordon samt res-tid).

I p. 7.1.6.1.1. AFC. 61 "Ersättning" anges bl.a. följande;

Med ändring av AB 04 kap. 6 § 9 gäller följande:

Löpande räkning med entreprenör i enlighet med rangordning med debite-ring enligt pris lämnas bifogade prisformulär.

Timpris för arbeten/uppdrag

Timpriset för arbeten/uppdrag ska inkludera arbetsledning, overheadkostna-der, arbetslöner, semestersättning, sociala avgifter, försäkringsavgifter, handverktyg och handhållna maskiner som normalt kan förekomma vid ar-bete inom fackområdet, personliga förbrukningsartiklar och personlig skyddsutrustning. På ovanstående timpris är entreprenören inte berättigad till något entreprenörsarvode.

Materialpåslag

Materialpåslag i % på nettofaktura ska anges. På varje faktura ska antagen entreprenör redovisa underliggande fakturor för beställaren.

Linds har i prisformulär till sitt anbud lämnat prisuppgifter i A, B och C med priser och procent på påslag. Kommunen har uppfattat priset i Linds anbud som onormalt lågt och har med anledning av det begärt in en förkla-ring till det låga priset från Linds. Kommunen har funnit förklaringen god-tagbar och har uppfattat anbudet som seriöst, vartefter kommunen gått vi-dare med anbudet till utvärdering. Förvaltningsrätten finner inte att Harryss-sons har visat att Linds anbud inte uppfyller de obligatoriska kraven i punk-terna 9.1.3 och 7.1.6.1.1 AFC. 61 i upphandlingsdokumentet avseende vad timkostnaden ska omfatta. Det är inte heller visat att kommunens bedöm-ning av Linds anbud efter förklaringen har varit felaktig. Förvaltningsrätten finner att det saknas grund för ingripande med stöd av LOU mot kommu-nens agerande rörande anbudet från Linds.

Anbudet från Sandå

Harryssons har anfört att Sandå inte uppfyller ska-kraven i 3.1.7 och 7.1.1.3.3 AFC. 131. Av 3.1.7 och 7.1.1.3.3 AFC. 131 framgår bl.a. att:

Nedanstående uppgifter ska fyllas i;
h) Kan entreprenören erbjuda jour?

Uppdrag ska utföras under ordinarie arbetstid måndag till fredag kl. 07.00-16.00. Uppdrag kommer även utföras under juni, juli och augusti. Bullrande och störande arbetsmoment ska utföras efter överenskommelse med beställaren. Vissa speciella uppdrag kan behöva komma att utföras på annan tid än ovanstående.

Förvaltningsrätten finner inte att den åberopade punkten 3.1.7 i upphandlingsdokumentet innehåller något ska-krav. Inte heller punkten 7.1.1.3.3 AFC. 131 stipulerar att leverantören ska erbjuda jourverksamhet. Vad Harryssons anför gällande detta föranleder inte någon annan bedömning. Det saknas därför skäl att förkasta Sandås anbud på den anförda grunden.

Sammanfattningsvis finner förvaltningsrätten att det inte är visat att kommunen har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i LOU vid hanteringen av den aktuella upphandlingen. Harryssons har därmed inte lidit skada av kommunens agerande. Något ingripande enligt LOU är inte för handen och ansökan om överprövning ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05).

Malin Toivainen
rådman

Föredragande: Sofie Bäckström



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 nyårsafton, 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 rättstillämpningen.
- 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.

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.

