



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ**
Avdelning 1

DOM
2019-03-15
Meddelad i Malmö

Mål nr
773-19

SÖKANDE

Byggmästar'n i Skåne AB, 556463-5273

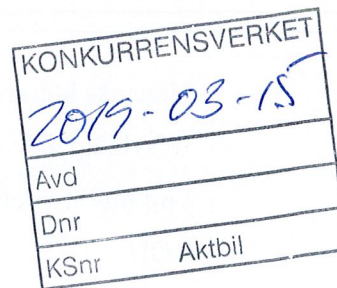
Ombud: Anders Paulsson
Hortensiaagatan 1
256 68 Helsingborg

MOTPART

Höganäs kommun
Stadshuset
263 82 Höganäs

SAKEN

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Byggmästar'n i Skåne AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 487262

Postadress
Box 4522
203 20 Malmö

Besöksadress
Kalendegatan 6

Telefon
040-35 35 00
E-post: kansli1.fma@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Höganäs kommun genomför en upphandling avseende ramavtal för felavhjälpande underhåll och mindre ombyggnader. Upphandlingen, som omfattar tre delområden, genomförs enligt reglerna om öppet förfarande i LOU.

Efter utvärderingen av inkomna anbud har Höganäs kommun beslutat, i fråga om delområde byggnadsarbeten (ref. 13/18), att anta anbudet från BAB Byggtjänst AB. Anbudet från Byggmästar'n i Skåne AB förkastades då det enligt Höganäs kommun inte uppfyller kravet på redogörelse vid lågt timpris enligt punkten 6.1.1 i förfrågningsunderlaget.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

Byggmästar'n i Skåne AB (Byggmästar'n) ansöker om överprövning av upphandlingen. Byggmästar'n yrkar att upphandlingen ska rättas och i andra hand att den ska göras om.

Till grund för sin ansökan anför Byggmästar'n bl.a. följande. Deras anbud har förkastats eftersom de missat att skicka in en förklaring till lågt timpris. Misstaget beror på att förfrågningsunderlaget varit otydligt. I anbudsformuläret har konsekvent förts in en svarsruta samt bilagsruta under varje avsnitt där en bifogad handling krävts. Under avsnittet där en bilaga för lågt timpris krävts saknas dock detta.

Av anbudsinbjudan framgår att vid anbud med timpris från 360 kr/tim. och under ska leverantören bilägga förklaring avseende det låga priset. Då timpriset är angivet i hela krontal utan öre bör praxis vid öresavrundning gälla, dvs. pris från 360,49 kr/tim. bör anses lika anbud om 360 kr/tim. BAB

Byggtjänst AB:s lämnade anbudspris om 360,01 kr/tim. borde därför utvärderas på samma sätt som deras anbud.

Genom att Byggmästar'n inte har fått lov att komplettera anbudet med en förklaring till det låga timpriset har bolaget lidit skada genom att ha blivit förkastade i utvärderingen. De anser antingen att den kompletterande bilagan rätteligen ska vara en del av deras kompletta anbudsunderlag som ska utvärderas eller att hela upphandlingen ska göras om.

Höganäs kommun anser att ansökan om överprövning ska avslås.

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.

Enligt 20 kap. 4 och 6 §§ LOU kan förvaltningsrätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först efter rättelse gjorts.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp. I målet gör Byggmästaren i sammanfattning gällande att upphandlingsdokumenten är otydliga, att det var fel att förkasta deras anbud med hänvisning till avsaknad av förklaring till erbjudet timpris samt att anbudet från BAB Byggtjänst AB borde ha förkastats av samma skäl.

För att konkurrens ska kunna ske på lika villkor krävs klara och tydliga upphandlingsdokument. Av dessa ska det framgå vilka krav som måste uppfyllas för att anbudet ska kunna antas. Sådana krav måste upprätthållas och ett anbud som inte tillgodoser dessa krav får inte antas.

Av punkten 6.1.1 i aktuell anbudsinvitan framgår att vid anbud med timpris från 360 kr/tim. och under ska leverantören bilägga förklaring avseende det låga priset. Detta krav är enligt förvaltningsrättens mening tillräckligt klart och tydligt formulerat för att varje rimligt informerad och normalt omsorgsfull leverantör skulle ha förstått vad som krävdes. Vad Byggmästar'n anfört om svars- och bilagsruta föranleder inte någon annan bedömning. Byggmästar'n kan således inte anses ha visat att Höganäs kommun har brutit mot transparensprincipen i 4 kap. 1 § LOU. Det finns således ingen grund för yrkandet om omgörning av upphandlingen.

Byggmästar'n har lämnat ett anbud om 360 kr/tim. men inte bilagt någon förklaring till det låga priset inom angiven tid. Byggmästar'n uppfyller därmed inte samtliga krav som uppställs i förfrågningsunderlaget. Kommunen hade inte kunnat tillåta senare ingiven komplettering utan att bryta mot lika-behandlingsprincipen. Höganäs kommun har därför rätteligen förkastat anbudet från Byggmästar'n.

Slutligen finner rätten att Byggmästar'n inte har visat att Höganäs kommun borde ha förkastat anbudet från BAB Byggtjänst AB med hänvisning till kravet på redogörelse för lågt pris. Av handlingarna framgår att BAB Byggtjänst AB:s offererade timpris överstiger 360 kr och därmed uppfyller samtliga obligatoriska krav, även utan förklaring till angivet timpris.

Sammantaget finner förvaltningsrätten att Byggmästar'n inte har lyckats

visa att Höganäs kommun har brutit mot LOU. Bolagets överprövningsansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Anders Mattsson

Marie Nilsson har föredragit målet.



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 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.

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.

