



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
Föredragande
Matilda Ståhl

DOM
2019-03-08
Meddelad i Falun

Mål nr
382-19

Sida 1 (4)

SÖKANDE

Ren Miljö TFV AB, 559088-4622
Kaninvägen 15
311 41 Falkenberg

MOTPART

Falkenbergs kommun

Ombud: Kommunjurist Lina Weetman
Falkenberg kommun
311 80 Falkenberg

SAKEN

Offentlig upphandling

| | |
|-------------------------|--------|
| KONKURRENSVERKET | |
| 2019-03-08 | |
| Avd | |
| Dnr | |
| KSnr | Aktbil |

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning

Dok.Id 244774

| | | | | |
|---|---------------------------------|--|---------------------------------|--|
| Postadress Box 45 S-791 21 Falun | Besöksadress Kullen 4 | Telefon 023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se | Telefax 023-383 00 80 | Expeditionstid måndag–fredag 08:00–12:00 13:00–16:00 |
|---|---------------------------------|--|---------------------------------|--|

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Falkenbergs kommun genomför en upphandling av Tak- och fasadtvättning (dnr KS2018-264:2). Upphandlingen genomförs genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling. Tilldelningsbeslut meddelades den 16 januari 2019 varvid ett anbud från Fixer Göteborg AB (Fixer) antogs. Av upphandlingsprotokollet framgår att ett anbud från Ren Miljö TFV AB (Ren Miljö) placerade sig på fjärde plats i utvärderingen.

Ren Miljö ansöker om överprövning och yrkar att utvärderingen ska göras om. Ren Miljö anför att Fixer angett ett timpris på 290 kronor vilket är omöjligt att leva på om man följer kollektivavtal, krav på säkerhet, arbetsmiljö och transporter. I denna upphandling där merförsäljning inte ingår går det inte att klara sig på mindre än 400 kronor per timme.

Falkenbergs kommun bestrider Ren Miljös yrkande. Falkenbergs kommun anför följande. Vid genomgången av anbuden ansåg kommunen att Fixers timpris kunde anses förefalla onormalt lågt. Med anledning härav kontaktade kommunen Fixer och bad om en förklaring till det till synes låga timpriset. Fixer har lämnat en förklaring och kommen anser att denna är tillfredsställande. Förklaringen ger en anledning till det låga priset och visar att Fixers anbud är allvarligt menat och att man har för avsikt att leverera till offererat pris. Eftersom Fixer har lämnat en tillfredsställande förklaring till det låga priset ska dess anbud inte förkastas.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens bedömning

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter denne grundar sin talan på (RÅ 2009 ref. 69).

Av 20 kap. 6 § LOU framgår att det förvaltningsrätten har att pröva är om det på grundval av vad Ren Miljö anført är visat Falkenbergs kommun brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Ren Miljö har lidit eller kan komma att lida skada. De grundläggande principerna framgår av 4 kap. 1 § LOU innebär att upphandlande myndighet ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iakttä principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Förvaltningsrättens bedömning

Av 16 kap. 7 § LOU framgår att den upphandlande myndigheten ska begära att leverantören förklarar det låga priset eller kostnaden om ett anbud förefaller onormalt lågt.

Någon definition av begreppet onormalt låga anbud finns varken i LOU eller i Europaparlamentet och rådets direktiv 2014/24/EU. Av Kammarrätten i Jönköpings dom den 16 mars 2018 i mål nr 2895-2896-17 framgår att det ankommer på den upphandlande myndigheten att avgöra vad som är att betrakta som ett onormalt lågt anbud samt att upphandlande myndighet har en förhållandevis stor frihet i denna fråga. I mål där sökanden är en förlorande anbudsgivare som gör gällande att vinnande anbudsgivares anbud är onormalt lågt är det den sökande som har bevisbördan för detta. Det krävs förhållandevis stark bevisning till stöd för att anbudet är att betrakta som onormalt lågt mot bakgrund av att upphandlande myndighet har en relativt stor frihet att avgöra detta.

Av den förklaring som Fixer lämnat till Falkenbergs kommun framgår följande. Bolaget har varit angelägna om att vinna upphandlingen och man har därför utgått från vinnande anbuds timpris i en liknande upphandling och lagt sig några kronor under detta timpris. Bolaget ser sig som marknadsledande inom fasadtvätt men anser att upphandlingar av fasad- och taktvätt är

skrivna på ett sådant sätt som vittnar om en viss brist på insikt i var spetsföretagen befinner sig. Vidare håller bolaget på att ta fram ett helt nytt koncept för hur man tvättar fasader på ett hållbart sätt. Bolaget är medvetet om att man kanske inte kommer att hämta hem någon vinst i aktuell upphandling men är främst intresserade av meriten som sådan och att kunna påverka framtida upphandlingar.

Ren Miljö har anfört att det inte är möjligt att genomföra det aktuella uppdraget med ett timpris under 400 kronor. Falkenbergs kommun har uppgett att man godtar den förklaring som lämnats av Fixer avseende det låga timpriset. Förvaltningsrätten anser inte att Ren Miljö anfört något som medför att det finns skäl att ifrågasätta kommunens bedömning av Fixers förklaring eller något som medför att Fixers anbud är att betrakta som onormalt lågt. Det saknas därmed skäl för ingripande enligt LOU och Ren Miljös ansökan om överprövning ska därför avslås.

Hur man överklagar, se bilaga (FR-05).

Eva Karlsson Helghe
rådman



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.