



SÖKANDE
C4 Hus AB

MOTPART
Älmhultsbostäder AB, 556347-7420

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår C4 Hus AB:s ansökan om överprövning.

YRKANDEN M.M.

Älmhultsbostäder AB (Älmhultsbostäder) har genomfört en upphandling av entreprenad avseende nybyggnation av LSS-boende och lägenheter Kv. Isak, Älmhult. Upphandlingen har genomförts som ett förenklat förfarande enligt LOU med utvärderingsmodellen att anbudet med det ekonomiskt mest fördelaktiga priset skulle antas. Vid anbudstidens utgång hade fem anbud inkommit. Alla fem anbudna kvalificerade sig till utvärderingen, varav C4 Hus AB var en. Av tilldelningsbeslut daterat den 20 december 2019 framgår att Dynacon Construction AB (Dynacon) har lämnat det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet och antagits som leverantör.

C4 Hus AB (C4 Hus) ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande. I anbudsformuläret är det angivet att man ska ange timpriser på olika yrkeskategorier samt olika arbetsredskap inkl. förare. Dynacon har satt 1 kr/h på samtliga kategorier. Det anges i upphandlingsdokumentet att ”Angivna kostnader timpris för yrkesarbetare/h skall inkludera samtliga kostnader enligt ABT 06 kap. 6 § 9 punkterna 2, 3, 4, 6, 7 och 8a och vara

Dok.Id 220299

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

Telefon
0470-56 02 00
E-post: forvaltningsrattenivaxjo@dom.se
www.domstol.se/forvaltningsratten-i-vaxjo/

Telefax

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

fasta utan indexreglering under entreprenadtiden”. C4 Hus anser att det är oskäligt och oseriöst att ange 1 kr/h. Detta borde leda till att Dynacon diskvalificeras. Vidare har man gjort fel när man summerat utvärderingssumman på anbudsgivare nr 4.

Älmhultsbostäder bestrider bifall till C4 Hus ansökan och anför bl.a. följande. Dynacon har via mail den 18 december 2019 lämnat en förklaring till varför de angivna timpriserna satts till 1 kr/enhet. Älmhultsbostäder har godtagit denna förklaring då den bedömts vara rimlig. Den felsummering av utvärderingssumman för anbudsgivare 4 som det hänvisas till i ansökan om överprövning korrigerades av Älmhultsbostäder den 20 december 2019. Enligt 20 kap. 4 § LOU får den leverantör som anser sig ha lidit skada eller kan komma lida skada ansöka om överprövning hos förvaltningsrätten. C4 Hus kan inte anses ha lidit skada eller kunna lida skada till följd av valet av entreprenör då C4 Hus inte kommer att erhålla kontraktet även om vald entreprenör skulle diskvalificeras.

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.

I 20 kap. 6 § LOU anges 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.

Av 16 kap. 7 § LOU framgår att om ett anbud förefaller vara onormalt lågt, ska den upphandlande myndigheten begära att leverantören förklarar det låga priset eller kostnaden. Myndigheten ska förkasta anbudet om leverantören inte på ett tillfredsställande sätt har förklarat det låga priset eller kostnaden. Myndigheten ska också förkasta en leverantörs anbud om den finner att det onormalt låga priset beror på att anbudet inte stämmer överens med tillämpliga miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter.

Förvaltningsrättens bedömning

En upphandlande myndighet har möjlighet att förkasta ett onormalt lågt anbud. Om myndigheten anser att ett anbud förefaller onormalt lågt och därför överväger att förkasta detta, inträder en skyldighet för myndigheten att undersöka det låga anbudet. Bestämmelserna avser att förebygga att myndigheter ingår kontrakt när det finns en inte obetydlig risk för att leverantören inte kommer att utföra hela eller delar av arbetet i enlighet med kontraktet.

Den generella utgångspunkten vid bedömning av anbudspriser är att leverantören, baserat på företagsinterna överväganden, själv har att avgöra vilka priser bolaget kan och vill offerera i en specifik upphandling. En definition av begreppet onormalt lågt anbud finns varken i LOU eller i det bakomliggande direktivet och Högsta förvaltningsdomstolen har uttalat att det ankommer på den upphandlande myndigheten att i varje enskilt fall bedöma denna fråga inom det handlingsutrymme som reglernas utformning ger (se HFD 2016 ref. 3 I).

Av utredningen i målet framgår att Dynacon till Älmhultsbostäder inkommit med en förklaring angående sin låga prissättning som lyder: "Vi bygger väldigt lika projekt på totalentreprenad och vår erfarenhet är att det är väldigt lite ÄTA-arbete i dessa och därför har vi valt väldigt låga priser på dessa poster".

Av upphandlingsprotokoll framgår att Dynacon har en utvärderingssumma som är knappt 5 % lägre än det näst lägsta anbudet och drygt 20 % lägre än det anbud som har fått den högsta utvärderingssumman, vilket är C4 Hus. Det framgår även av upphandlingsprotokollet att Dynacon för specifika poster har avsevärt lägre timpriser och á-priser än övriga leverantörer. Älmhultsbostäder har därför enligt förvaltningsrättens mening haft skäl att undersöka det låga priset och begära en förklaring avseende detta. Dynacon har lämnat en förklaring till Älmhultsbostäder angående prisskillnaden.

Förvaltningsrätten anser att den förklaring Dynacon redovisat för Älmhultsbostäder ger stöd för att det låga priset är en följd av affärsstrategiska överväganden och att det inte föreligger grund för slutsatsen att anbudet inte skulle vara allvarligt menat. Älmhultsbostäder har enligt förvaltningsrättens mening inte brutit mot någon upphandlingsrättslig princip eller annan bestämmelse i LOU genom att inte förkasta Dynacons anbud. Ansökan om överprövning ska således avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (FR-05)

Kristina Jonsson
rådman

Föredragande: Susanne Rehnström



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.

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.