



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Ann-Louise Jonsson

DOM
 2019-07-11
 Meddelad i Falun

Mål nr
 2679-19

KLAGANDE

Djäkners Måleri AB, 559006-8879
 Verkstadsskolevägen 2 A
 827 34 Ljusdal

MOTPART

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg
 826 80 Söderhamn

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
20190711	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 255553

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

YRKANDE M.M.

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg (Inköp Gävleborg) upphandlar, genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU), ramavtal för löpande målningsarbeten för bl.a. Ljusdals kommun (dnr: 7574). Av ett tilldelningsbeslut den 16 maj 2019 framgår att Vidars Måleri AB – såvitt gäller Ljusdals kommun – har rangordnats som nummer ett på ramavtalet och att Djäkners Måleri AB rangordnats som tvåa.

Djäkners Måleri AB har ansökt om överprövning och framfört bl.a. följande. Tilldelningen ska göras om och anbudet från Vidars Måleri ska förkastas på grund av osund prissättning såvitt gäller Ljusdals kommun. Vidars Måleri har lämnat ett timpris utan material som understiger 301,74 kr, vilket är det absolut lägsta timpris som kan lämnas då priset grundar sig på kollektivavtalsenlig lön, arbetsgivaravgifter m.m. Dessutom ökar timpriset ytterligare om andra kostnader som ska ingå i lämnade priser såsom t.ex. bilar, lokaler, telefoner, försäkringar och administration ska räknas in. Inköp Gävleborg borde ha begärt en förklaring från Vidars Måleri gällande anbudspriset. Även utvärderingen är felaktig då både timpris utan material och timpris med material har adderats ihop, trots att utvärderingen ska ske på timpris med material.

Inköp Gävleborg har den 28 juni 2019 meddelat ett nytt tilldelningsbeslut i upphandlingen. I det nya tilldelningsbeslutet anges bl.a. att Inköp Gävleborg har begärt och fått en förklaring från Vidars Måleri gällande anbudspriset som man bedömer vara godtagbar samt att utvärderingen gällande Ljusdals kommun rättats och nu gjorts på det sätt som framgår av upphandlingsdokumenten. Resultatet av utvärderingen för Ljusdals kommun är detsamma som förut.

Djäkners Måleri har beretts tillfälle att yttra sig över det nya tilldelningsbeslutet och har då framfört följande. Förklaringen från Vidars Måleri innehåller ingen som helst uträkning som visar hur det ska gå ihop med det lämnade priset. En uträkning som Djäkners Måleri har gjort visar att Vidars Måleri gör en förlust på 36,47 kr/timme och att det saknas utrymme för materialinköp och övriga kostnader. För Djäkners Måleris del blir vinsten däremot 50,10 kr/timme, vilket ger utrymme för materialinköp m.m. Djäkners Måleri har varit ramavtalsleverantör till Ljusdals kommun de senaste fyra åren och vet att 95 procent av arbetena sker under sommarperioden juni – augusti. Då merparten av avropen sker under sommartid kan det inte anses godtagbart att lämna ett timpris som inte täcker upp de få avrop som görs vintertid.

SKÅLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

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 § 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 (20 kap. 6 § LOU).

En upphandlande myndighet är skyldig att begära in en förklaring från den leverantör som lämnat ett anbud som förefaller vara onormalt lågt. 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 (19 kap 27 § LOU).

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis konstateras att det nya tilldelningsbeslutet inte har inneburit någon förbättring av Djäkners Måleris ställning i upphandlingen samt att bolaget i förvaltningsrätten framfört att dess inställning alltjämt är att upphandlingen ska rättas på så sätt att anbudet från Vidars Måleri ska förkastas. Enligt förvaltningsrätten får Djäkners Måleris talan numera anses omfatta en ansökan om överprövning av det nya tilldelningsbeslutet.

Av utredningen i målet framgår att Inköp Gävleborg, inför det nu gällande tilldelningsbeslutet, har begärt en förklaring från Vidars Måleri gällande timpriset för Ljusdals kommun. Frågan i målet blir således att ta ställning till vad Djäkners Måleri har anfört om att den avgivna förklaringen till anbudspriset inte är godtagbar och att Inköp Gävleborg därigenom har förfarit felaktigt när man accepterade denna och antog anbudet.

Den generella utgångspunkten vid bedömningen av anbudspriser är att leverantören, baserat på företagsinterna överväganden, själv har att avgöra vilka priser företaget kan och vill erbjuda i en specifik upphandling. Att en leverantör erbjuder mycket låga priser – eller till och med negativa priser – leder inte alltid till att anbudet ska anses som onormalt lågt. Dock måste anbudet kunna bära sig självt ekonomiskt. Någon definition av begreppet onormalt lågt anbud finns varken i LOU eller i det bakomliggande direktiv som gäller vid upphandling över tröskelvärdena och som i svensk lagstiftning genomförts genom bestämmelsen i 16 kap. 7 § LOU. Det ankommer således på den upphandlande myndigheten att i varje enskilt fall bedöma denna fråga inom det handlingsutrymme som reglernas utformning ger (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande HFD 2016 ref. 3 I).

Av utredningen i målet framgår att Vidars Måleri har lämnat ett pris på 338 kr/timme inklusive material för Ljusdals kommun, vilket kan jämföras med Djäkners Måleris motsvarande pris på 389 kr/timme. Enligt förvaltningsrättens mening får båda anbudsgivarnas anbudspriser sägas ligga förhållandevis nära varandra. Några ytterligare anbud att ställa i jämförelse finns inte i förevarande fall, då endast två anbud lämnats i upphandlingen. Djäkners Måleri menar att det lämnade timpriset utan material inräknat understiger lägsta möjliga timpris utifrån de kostnader som ska ingå i priset och med den beräkning som Djäkners Måleris gjort innebär Vidars Måleris prissättningen en förlust för bolaget ca 36 kr/timme. Förvaltningsrätten anser emellertid inte att det som förts fram från Djäkners Måleris sida indikerar att Vidars Måleris lämnade timpris skulle bero på att bolaget åsidosätter gällande regler avseende miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter. Vidars Måleri har i den förklaring som lämnats in angett att man tidigare har haft jobb åt Ljusdals kommun och att man är i behov av de uppdrag som finns, framförallt vintertid då jobben är färre. Inköp Gävleborg har godtagit denna förklaring. Även om den förklaring som Vidars Måleri har lämnat är kortfattad och inte innehåller någon uträkning med avseende på lönekostnader och övriga kostnader som ingår i det angivna timpriset, är det förvaltningsrättens uppfattning att inte heller något i den inlämnade förklaringen ger anledning att anta att anbudet inte skulle vara seriöst menat eller att Vidars Måleri skulle sakna vilja och förmåga att leverera till det offererade priset enligt föreskrivna villkor. Mot denna bakgrund och då det inte heller finns något krav på att lämnat anbud ska leda till vinst för anbudsgivaren, är det förvaltningsrättens bedömning att den förklaring som lämnats får anses tillfredsställande och att det därmed saknats skäl för Inköp Gävleborg att förkasta anbudet på denna grund.

Bolaget har i ansökan även framfört att utvärderingen är felaktig då både timpris med och utan material har summerats ihop, trots att det enligt upphandlingsdokumenten endast är timpriset med material som ska utvärderas. Inköp Gävleborg har därefter anfört att prisutvärderingen för Ljusdals kommun har rättats på så sätt att endast priset inklusive material har utvärderats. Förvaltningsrätten finner inte att Bolaget mot detta har framfört några omständigheter som visar att den utvärdering avseende pris som ligger till grund för det nu gällande tilldelningsbeslutet skulle vara felaktig eller utvärderingen på annat sätt genomförts i strid med någon annan av de grundläggande principerna för offentlig upphandling.

Sammanfattningsvis saknas skäl för ingripande enligt LOU med anledning av vad Djäkners Måleri har anfört i målet. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Lennart Andersson
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 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.