

**SÖKANDE**

Blackstone Group AB, 559128-1760
c/o Kulbay
Tempelriddarvägen 25
127 60 Skärholmen

MOTPART

Tidaholms kommun
522 83 Tidaholm

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2019-07-31	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Tidaholms kommun (kommunen) genomför en upphandling, förenklat förfarande, avseende ommålning av utvändigt tak på Rudbecksgymnasiet.

Anbud från Blackstone Groups AB (Blackstone) har uteslutits från utvärderingen. Som skäl för detta angav kommunen att blästringstryck och färgval inte har motsvarat det som efterfrågas enligt teknisk beskrivning. Dessutom har Blackstone lämnat otillfredsställande svar på beräkning av prissättningen, varför anbudet anses vara onormalt lågt.

YRKANDEN M.M.

Blackstone yrkar att upphandlingen ska tillfalla bolaget och anför bl.a. följande. Takets nuvarande färg är plastisol och byggnaden är enplans, vilket inte tillför några extravaganta kostnader. Det är anmärkningsvärt att det inte

Dok.Id 300877

Postadress Box 2201 550 02 Jönköping	Besöksadress Hamngatan 15	Telefon 036-15 66 00 E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se	Telefax -	Expeditionstid måndag–fredag 08:00–16:00
---	-------------------------------------	---	---------------------	---

har funnits någon teknisk beskrivning att ladda ned i anknytning till annonsen. Deras anbud är inte lågt, vilket Blackstone utvecklar ytterligare i form av en ekonomisk beräkning. Blackstone uppfyller ställda krav enligt önskemål från beställaren.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Obligatoriska krav på färgkvalitet och underarbete framgår av rambeskrivning som varit tillgänglig som en del av upphandlingsdokumentet. Av Blackstone erbjuden 500 bars kompressor med kapaciteten 32 liter per minut är inte tillräcklig för att uppnå de ställda kraven. Den färg som offererats är inte heller den efterfrågade Noxyde utan Flexcoat. Sistnämnda är inte likvärdig eller snarlik med Noxyde. Flexcoat bör appliceras med gummiskrapa på skaft eller roller, och kan enligt produktblad inte anses lämplig för plåttak. Flexcoat verkar knappast vara en färg, utan i första hand en beläggning lämplig för betonggolv. Härmed avviker Blackstones anbud från ställda krav. Blackstone har inte heller gett tillfredsställande svar på kompletteringsbegäran avseende målares kunskap eller kalkylerat antal timmar för arbetet. – Kommunen åberopar bl.a. ett produktblad avseende Flexcoat och en skärmdump från annonsdatabasen.

Blackstone har svarat bl.a. att det visserligen är korrekt att det färgsystem som efterfrågas tillhör en annan prisbild. Blackstone har dock lämnat anbud på de kriterier som lämnats i annonsen, där det inte står något om valt färgsystem och/eller vattentryck på blästringsutförande. Blackstone kan leverera det som efterfrågas i den tekniska beskrivningen, men till ett annat pris än det offererade. Om upphandlingen inte tas om kommer bolaget att lida skada. Likabehandlingsprincipen har åsidosatts till skada för bolaget.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Gällande regler

I 4 kap. 1 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas. Av 20 kap. 6 § LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten finner inte skäl att betvivla kommunens uppgifter om att de tekniska krav som det är fråga om i målet, bl.a. gällande färgkvalitet och utförande, har funnits redovisade och tillgängliga inom ramen för upphandlingsdokumenten.

Blackstone har lämnat ett anbud i upphandlingen som enligt bolagets egna uppgifter grundat sig på andra förutsättningar än de som anges i upphandlingsdokumenten. Förvaltningsrätten kan inte tolka det på annat sätt än att Blackstone, med det pris som bolaget lämnat, aldrig avsett att uppfylla de ställda kraven.

Mot den bakgrunden har upphandlande myndigheten agerat korrekt och i enlighet med likabehandlingsprincipen när myndigheten har uteslutit Blackstone från utvärdering. Ansökan om överprövning ska således avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (FR-05).

Axel Lagerstedt

Förvaltningsrättsfiskalen Axel Lagerstedt har avgjort målet. Föredragande jurist har varit Anders Sanner.



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.