



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 1 Enhet 12

DOM

2015-08-27

Meddelad i
Göteborg

Mål nr
6396-15

SÖKANDE

Uddevalla Farmartjänst, 716444-7224
Gustav Mattssons väg 2
451 50 Uddevalla

MOTPART

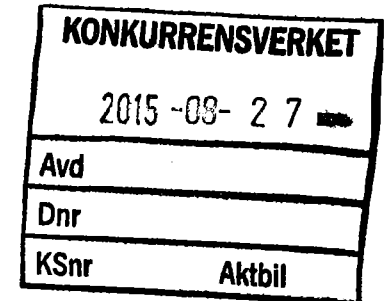
Edshus AB, 556526-3596

Ombud:

Jan Andersson och Stephanie Konac
Advokatfirman Pedersen AB
Box 3462
103 69 Stockholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 352370

Postadress Box 53197 400 15 Göteborg	Besöksadress Sten Sturegatan 14	Telefon 031 - 732 70 00 E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se	Telefax 031 - 711 78 59	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
---	---	--	-----------------------------------	---

BAKGRUND

Edshus AB har genomfört en förenklad upphandling av upprustning av utemiljö för bostadsgårdarna Södra Moränvägen 4–14 och 23 samt Ängsvallevägen 1–9. Av tilldelningsbeslut den 10 juni 2015 framgår att MMK AB har vunnit upphandlingen.

YRKANDEN M.M.

Uddevalla Farmartjänst ansöker om överprövning och yrkar att utvärderingen görs om och att MMK AB:s (MMK) anbud ogiltigförklaras.

Uddevalla Farmartjänst anför bl.a. följande. MMK har lämnat ett orimligt lågt pris. Det måste ifrågasättas om det pris MMK har lämnat är rimligt och seriöst, eftersom det är drygt 42 procent lägre än de pris övriga två anbudsgivare har lämnat. Det kan även ifrågasättas om Edshus AB har kontrollerat att MMK kan genomföra arbetet enligt tidsplanen eftersom de endast har tre anställda. MMK uppfyller inte heller kraven i utvärderingen eftersom de inte lämnat ett kvadratmeterpris eller löpmeterpris enligt kraven i förfrågningsunderlaget punkten AFD.1. Förfrågningsunderlaget är väl specificerat.

Edshus AB anser att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Utvärderingen av upphandlingen har skett enligt principen om lägsta pris avseende anbudssumman. I upphandlingen har pris efterfrågats dels i form av en anbudssumma (en fastprissumma) och dels som å-priser och procentsatser för ÄTA-arbeten. MMK har lämnat den lägsta anbudssumman. MMK:s offererade å-priser överstiger till största del övriga anbudsgivares offererade timpriser. Samtliga anbud har uppfyllt de uppställda kraven i upphandlingen. Det som föreskrivits i AFD.1 är entreprenadföreskrifter, inte upphandlingsföreskrifter. Det som föreskrivs i AFD.1 om kvadratmeter- och löpmeterpris är alltså inte ett skall-krav och har inte

legat till grund för beräkningen av vilket anbud som har lägst pris. För det fall förvaltningsrätten skulle anse att det som stadgas i AFD.1 är ett krav som ska redovisas i anbudet ska förfrågningsunderlaget ändå godtas eftersom kravet inte fyller någon nämnvärd funktion och avvikelserna inte kan anses stå i proportion till följderna av att förkasta anbudet.

Några misstankar om osund prissättning har inte framkommit och anbudet från MMK anses inte vara onormalt lågt. Det finns inte heller anledning att ifrågasätta leveranskapaciteten eller prestationsviljan hos MMK. Deras anbud uppfyller samtliga krav i upphandlingen och MMK har deltagit i upphandlingen på lika villkor som övriga anbudsgivare. Det finns för övrigt ingen skyldighet för en myndighet att förkasta ett anbud som myndigheten anser vara onormalt lågt. Enbart den situationen att en upphandlande myndighet inte har förkastat ett anbud som en övrig anbudsgivare anser är onormalt lågt kan inte föranleda att skaderekvisitet för klagande anbudsgivare kan anses vara uppfyllt. Det finns inte heller något förbud mot att godta ett anbud som anses vara orimligt lågt. Uddevalla Farmartjänst kan alltså inte med stöd av bestämmelsen om onormalt lågt pris kräva att MMK:s anbud ska förkastas enbart av det skälet att Uddevalla Farmartjänst bedömer att MMK:s anbudspris är onormalt lågt. Edshus AB har inte genomfört upphandlingen i strid mot LOU. Det finns inte skäl för ingripande med stöd av LOU. Uddevalla Farmartjänst har inte lidit, eller riskerar att lida, någon skada.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

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 (1 kap. 9 § LOU).

Den upphandlande myndigheten får förkasta ett anbud om den finner att priset är onormalt lågt (15 kap. 17 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i LOU 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 (16 kap. 6 § första stycket LOU).

Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på grund av att den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller andra bestämmelser i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i den lagen. I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens bedömning

Bestämmelsen i 15 kap. 17 § LOU ger en möjlighet för den upphandlande myndigheten att förkasta ett anbud på grund av onormalt lågt pris under vissa omständigheter. Det finns ingen skyldighet för den upphandlande myndigheten att förkasta ett anbud på grund av onormalt lågt pris, oavsett vilken aktör som anser att priset är onormalt lågt. Vad Uddevalla Farmar anfört om att MMK:s anbud är 42 procent lägre än deras anbud föranleder inget ingripande enligt LOU.

Av handlingarna i målet framgår att förfrågningsunderlaget bl.a. utgörs av upphandlingsföreskrifter (AFB) och entreprenadföreskrifter vid totalentreprenad (AFD). I upphandlingsföreskrifterna punkten AFB.51 anges de

krav som anbudsgivaren ska uppfylla. Av punkten AFB.52 framgår att av de anbud som uppfyller kraven i AFB.51 kommer det anbud antas som har lägst anbudspris, under förutsättning att entreprenören klart har redovisat alla uppgifter i sitt anbud enligt punkten AFB.31 och dessa godkänts av beställaren. Av AFB.31 framgår vilka uppgifter anbudet ska innehålla.

Av entreprenadföreskrifter vid totalentreprenad punkten AFD.1 framgår att entreprenaden omfattar markarbeten enligt förfrågningsunderlaget, att avvikelser från förfrågningsunderlaget eventuellt gäller vissa uteplatser, att detta görs upp i samråd mellan beställaren samt att kostnader som ska redovisas separat är kvadratmeterpris på betongplatta och löpmeterpris på trästaket. Det framgår inte av förfrågningsunderlaget att redovisning av kvadratmeterpris på betongplatta och löpmeterpris på trästaket ska ingå i anbudssumman eller att en sådan redovisning är ett krav för att en entreprenörs anbud ska tas upp till anbudsutvärdering. Det framgår inte heller att ett anbud inte kommer att tas upp till utvärdering om villkoren i entreprenadföreskrifterna inte är uppfyllda. Uddevalla Farnartjänst kan därför inte anses ha visat att MMK:s anbud strider mot något krav i förfrågningsunderlaget. Det har inte heller visats att Edshus AB i övrigt har brutit mot någon bestämmelse i LOU genom att utvärdera och anta MMK:s anbud. Det finns då inte skäl för ett ingripande enligt LOU. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV 3109/1B LOU)


Marianne Lindén

Rådman

Föredragande i målet har varit förvaltningsrättsnotarien Helena Holm.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av beslutet. Om beslutet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när beslutet kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag domstolens beslut meddelades. Tiden för överklagandet för offentlig part räknas från den dag beslutet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

För att ett överklagande ska kunna tas upp i kammarrätten fordras att prövningstillstånd meddelas. Kammarrätten lämnar prövningstillstånd om

1. det finns anledning att betvivla riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
2. det inte utan att sådant tillstånd meddelas går att bedöma riktigheten av det slut som förvaltningsrätten har kommit till,
3. det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas av högre rätt, eller
4. det annars finns synnerliga skäl att pröva överklagandet.

Om prövningstillstånd inte meddelas står förvaltningsrättens beslut fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person-/organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer

till bostaden och mobiltelefon. Adress och telefonnummer till klagandens arbetsplats ska också anges samt eventuellt annan adress där klaganden kan nås för delgivning. Om dessa uppgifter har lämnats tidigare i målet – och om de fortfarande är aktuella – behöver de inte uppges igen. Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-postadress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges. Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. den dom/beslut som överklagas med uppgift om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens dom/beslut som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Adressen till förvaltningsrätten framgår av domen/beslutet.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. I de flesta fall får avtal slutas när tio dagar har gått från det att rätten avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut. I vissa fall får avtal slutas omedelbart. Ett överklagande av rättens avgörande får inte prövas sedan avtal har slutits. Fullständig information finns i 16 kapitlet i de ovan angivna lagarna.

Behöver Ni fler upplysningar om hur man överklagar kan Ni vända Er till förvaltningsrätten.