



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I VÄXJÖ**

DOM
2017-10-23
Meddelad i Växjö

Mål nr
2218-17

SÖKANDE

Ronneby Sotningsdistrikt AB, 556567-8389
Industrigatan 9
372 37 Ronneby

MOTPARTER

1. Ronneby kommun
372 80 Ronneby

2. AB Ronnebyhus, 556518-3943

2. Aktiebolaget Ronneby Industrifastigheter, 556077-1072

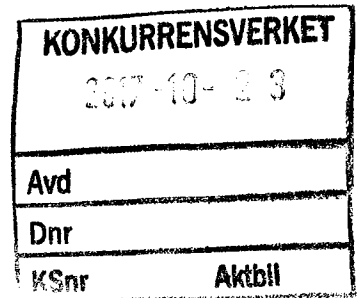
Ombud för 2 och 3: Ronneby kommun

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.



Dok.Id 164389

Postadress
Box 42
351 03 Växjö

Besöksadress
Kungsgatan 8

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

Telefax
0470-255 02

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND

Ronneby kommun har tillsammans med AB Ronnebyhus och AB Ronneby Industrifastigheter (gemensamt Ronneby kommun) genomfört en upphandling av ramavtal för ventilationsarbeten, reparation och underhåll. Upphandlingen administrerades av Ronneby kommun och genomfördes som ett öppet förfarande med ekonomiskt mest fördelaktigt anbud som tilldelningsgrund. I tilldelningsbeslut den 30 maj 2017 utsågs tre leverantörer till ramavtalet enligt följande rangordning: Ventilationservice i Sölvesborg AB, Energioptimering Skandinavien AB och Ronneby Sotningsdistrikt AB.

YRKANDEN M.M.

Ronneby sotningsdistrikt AB (Ronneby sotningsdistrikt) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att utvärderingen ska göras om varvid den vinnande leverantören utesluts. I huvudsak anförs följande. Av förfrågningsunderlaget framgår det att service på ventilationsanläggningar ska utföras enligt mall som bestäms av Ronneby kommun. Det framgår också att timpris understigande 350 kr per timme anses som onormalt låg prissättning. Av tidigare underlag från Ronneby kommun framgår att praxis för att serva ett ventilationsaggregat enligt beställarens krav är ca 1–2 timmar. I nu aktuellt förfrågningsunderlag har angetts att kostnadsberäkning för service ska ske utifrån den totala kostnaden per aggregat. Ventilationservice i Sölvesborg AB har angett ett totalt pris om 1 540 500 kr. Enligt specifikationen har bolaget räknat på totalt 4 200 årsarbetstimmar. Räknat på ett timpris om 350 kr blir servicekostnaden för aggregaten 34 500 kr (1 540 500 – 1 470 000). Fördelat på 319 stycken aggregat blir kostnaden per aggregat 108,15 kr. Minutkostnaden för service är 5,83 kr (350 kr/60 min). 108,15 kr omräknat till minuter är 18,5 minuter (108,15 kr/5,83 min). Det går inte att utföra ett sådant arbete på den angivna tiden. Det är

uppenbart att den låga kostnaden endast är satt för att vinna upphandlingen och att den förlorade intäkten per aggregat måste faktureras beställaren på annat sätt. Ronneby kommun borde ha tillräcklig sakkunskap för att se att efterfrågad tjänst inte kan levereras till den nivå som avtalats utan att nödvändig kvalitet kraftigt eftersätts. Ronneby kommun har antagit ett onormalt lågt anbud.

Ronneby kommun bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Av upphandlingsdokumentet framgår att anbudsgivaren ska offerera ett fast pris avseende ett servicebesök per anläggning och år. Leverantören lägger själv upp besök, tidsberäkning samt prissättning utifrån sin egen erfarenhet och uppgifter i aggregatsförteckningen. Under annonseringstiden har förtydligats att anbudssumman beräknas till ca 1 500 000 för löpande arbete och till ca 50 000 kr för årlig service. Eftersom anbuden har hamnat nära myndighetens beräkningar har de därför inte ansetts vara onormalt låga.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Den 1 januari 2017 trädde lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU) i kraft. I övergångsbestämmelserna anges dock att ÄLOU fortfarande ska tillämpas på upphandlingar som har påbörjats före ikraftträdandet. Den nu aktuella upphandling inleddes under år 2016. Sedan tilldelningsbeslut fattats i oktober 2016 kom förvaltningsrätten, efter ansökan om överprövning, att förordna om att upphandlingen skulle göras om (mål nr 3805-16). Upphandlingen utannonserades ånyo i april 2017 varpå ett nytt tilldelningsbeslut fattades den 30 maj 2017. Upphandling får alltså anses påbörjad under 2016, varför ÄLOU är tillämplig vid bedömningen av upphandlingen.

Enligt 1 kap. 9 § ÄLOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt och genomföra

upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 6 § ÄLOU följer att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § ÄLOU eller någon annan bestämmelse i lagen och det 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 15 kap. 17 § LOU framgår att upphandlande myndighet får förkasta anbud om den finner att priset är onormalt lågt. Myndigheten måste dock först begära att anbudsgivaren förklarar priset. Bestämmelsen är fakultativ och ger upphandlande myndighet en möjlighet att förkasta anbud med onormalt låg prissättning.

Det ankommer på den som ansöker om överprövning av en upphandling att på ett klart sätt ange på vilka omständigheter talan grundas, dvs. på vilket sätt upphandlande myndighet brutit mot någon bestämmelse i ÄLOU eller i övrigt brutit i sin iakttagelse av principerna om likabehandling, transparens och proportionalitet enligt 1 kap. 9 § ÄLOU (jfr RÅ 2009 ref 69).

I förfrågningsunderlaget har Ronneby kommun uppställt bl.a. följande krav.

3.5 Onormalt låg prissättning

Anbud med timpris understigande 350 kr per timme betraktas som onormalt lågt och förklaring skall lämnas i anbudet. Anbud understigande detta timpris bedöms ha svårt att uppfylla kvaliteten på efterfrågad tjänst och om förklaring inte accepteras kommer anbudet att förkastas enligt LOU 16 kap. 7–8 §§.

I de fall anbudet innehåller timpris understigande 350 kr och förklaring accepteras, kommer utvärdering att ske av offererat pris. I de fall anbudsgivaren tilldelas kontrakt kommer avrop att ske enligt offererat timpris.

Ronneby sotningsdistrikt gör gällande att det vinnande anbudet rätteligen borde ha uteslutits från upphandlingen, att kommunen har antagit ett onormalt lågt anbud.

Ett anbudspris kan av olika anledningar vara ofullständigt och liksom övriga delar av anbudet inte uppfylla ställda krav. Förvaltningsrätten noterar dock att varken ÄLOU eller de i förfrågningsunderaget uppställda kraven medför någon skyldighet för den upphandlande myndigheten att förkasta ett anbud om den finner att priset är onormalt lågt. Ronneby kommun har uppställt ett krav på anbudsgivare som lämnar anbud under angivet minimipris att lämna en förklaring. Endast i det fall Ronneby kommun inte accepterar sådan förklaring kan dylikt anbud komma att förkastas. Mot denna bakgrund saknas skäl att ingripa mot upphandlingen med anledning av bristande uppfyllelse av ska-krav. Ronneby sotningsdistrikt har genom det anförda inte heller visat att kommunen i övrigt handlat i strid med ÄLOU på den punkten. Det föreligger därmed inte grund för ingripande. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga 1 (DV 3109-1D-LOU)

Jenny Ulfsson
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande: Helene Larsson



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

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

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,

5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

