



SÖKANDE

AMD EL AB, 559035-7181
c/o Andreas Engström
Pontonjärvägen 9 A
961 43 Boden

MOTPART

Stiftelsen Bodenbo, 898500-0622

Ombud: Jur. kand. Amar Al Djaber
Zian AB
Box 601
101 32 Stockholm

SAKEN

Upphandling enligt lagen (2016:1045) om offentlig upphandling (LOU)

KONKURRENSVERKET	
2019-04-29 29	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Stiftelsen Bodenbo (Bodenbo) genomför, som öppet förfarande enligt LOU, upphandling av ramavtal ”Elarbeten 2019”. I tilldelningsbeslut den 26 mars 2019 meddelade Bodenbo att fyra anbud inkom och att man avser sluta kontrakt med Bodens Eltjänst AB (Bodens Eltjänst) enligt värderingsprincipen lägst pris.

AMD EL AB (AMD) yrkar att vinnande anbud ska förkastas. Bodenbo bestrider ingripande enligt LOU.

PARTERNAS TALAN

AMD framför bl.a. följande. Bodenbo har inte utvärderat anbud enligt reglerna. Det vinnande anbudet är varken rimligt eller seriöst. Ett materialpåslag på noll procent är varken seriöst eller rimligt. Entreprenören har inte rätt till extra ersättning för t.ex. källsortering, deponiavgift (utrivet material), omhändertagande av material, arbetsledning och etablering, resor, servicebil, släpvagn, personlig skyddsutrustning engångsartiklar m.m. vilket gör det orimligt med noll påslag för material. Övriga anbudsgivare har materialpåslag samt uppgifter från bransch- eller fackförbund som vägledning. AMD, som genom riktiga och faktiska priser försökt konkurrera mot det vinnande anbudet, har lidit eller kommer lida skada.

Bodenbo framför bl.a. följande. Uppdragets huvuddel avser arbete och arbetstid av offererade elinstallatörer. Minimalöner framgår i elektrikernas kollektivavtal. Påslaget i procent för material har tillmätts endast en mycket liten betydelse i utvärderingsmodellen. Kostnaden för detta har viktats till cirka 2 procent. Det är klarlagt att upphandlingen i första hand avser arbetstid och huvuddelen av ramavtalet omfattar underhålls- och servicearbete dagtid. Material som ska tillhandahållas av vinnande entreprenör är i första

hand förbrukningsmaterial av lågt värde samt material som inte är unikt för beställaren. Bodenbo har inte krävt att den som tar emot, administrerar eller hanterar material måste vara elinstallatör. AMD har inte kunnat frambringat stark bevisning för att antaget anbud är att se som onormalt lågt. Sökanden har denna bevisbörda, jfr Kammarrätten i Jönköpings mål nr 2895-2895-17. Strategiska anbud är inte samma som onormalt låga anbud. AMD har själv lämnat noll kronor i jourtillägg.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

I mål om offentlig upphandling ska som huvudprincip den part, som gör gällande att en upphandling är felaktig, ange på ett klart sätt på vilka omständigheter talan grundas, se Högsta förvaltningsdomstolens (HFD) avgörande HFD 2009 ref. 69. Överprövningen tar inte sikte på det materiella resultatet utan endast på om myndigheten handlat formellt korrekt och iakttagit de förfaranderegler och upphandlingsprinciper som anges i LOU (jfr HFD 2013 ref. 5).

Av 4 kap. 1 § LOU följer att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet. Det har inte framkommit att Bodenbo har överträtt någon sådan princip. Ej heller har AMD på något konkret sätt gjort gällande att tilldelningen strider mot någon arbetsrättslig, miljömässig eller social bestämmelse i 17 kap. 1–5 §§ LOU.

Frågan i målet gäller om vinnande anbudsgivare, genom att inte göra påslag för materialkostnader, har lämnat ett onormalt lågt anbud. Om så är fallet har det, enligt 16 kap. 7 § LOU, ålegat Bodenbo att begära förklaring till det låga priset eller kostnaden samt förkasta anbudet om ingen tillfredsställande förklaring lämnas. Bodenbo har inte vidtagit några sådana åtgärder.

Vinnande anbudsgivares timpris är 7 kr lägre än AMD:s, vilket inte sticker ut på något sätt. Därutöver har AMD materialpåslag som i prismatrisen summerats till 15 000 kr, medan motsvarande för Bodens Eltjänst är noll.

Strategiska anbud är i väsentlig utsträckning tillåtet. Som exempel på det tillåtna uttalas i HFD 2018 ref. 50 att en leverantör som kan dra nytta av betydande stordriftsfördelar, eller önskar pressa vinstmarginalerna för att ta sig in på en viss marknad, kan vilja konkurrera med ett lågt pris. En upphandlande myndighet har vidare en förhållandevis stor frihet att avgöra vad som utgör ett onormalt lågt anbud (Kammarrätten i Jönköpings dom den 16 mars 2018 i mål nr 2895-2896—17) Bodenbo har enligt förvaltningsrättens mening förklarat sin prisutvärdering fullt godtagbart. AMD har beretts tillfälle att bemöta vad Bodenbo framfört men har inte hörts av. Enligt förvaltningsrättens mening har AMD inte visat att det vinnande anbudet är onormalt lågt. Det har således inte framkommit annat än att tilldelningen skett i enlighet med LOU. AMD:s ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Överklagandet ska ges in till Förvaltningsrätten i Luleå men vara ställt till Kammarrätten i Sundsvall. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Linnea Nyström
förvaltningsrättsfiskal

David Munck har föredragit målet.



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.