



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Ann-Louise Jonsson

DOM
 2018-04-26
 Meddelad i Falun

Mål nr
 1066-18

SÖKANDE

Järdala Måleri AB, 556846-8648
 Järdalavägen 40 B
 589 21 Linköping

MOTPART

Malungshem AB, 556015-8239
 Box 115
 782 23 Malung

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2018-04-26	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Järdala Måleri AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 219073

Postadress
 Box 45
 S-791 21 Falun

Besöksadress
 Kullen 4

Telefon
 023-383 00 00
E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se
www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se

Telefax
 023-383 00 80

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00–12:00
 13:00–16:00

YRKANDE M.M.

Malungshem AB (Malungshem) upphandlar genom enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU) en totalentreprenad avseende ”Utvändig målning Kringlan 4”. Malungshem beslutade den 9 mars 2018 att tilldela kontraktet till FOBTA AB. Av tilldelningsbeslutet och utvärderingsdokumentet framgår att anbudet från Järdala Måleri AB (Järdala Måleri) uteslutits från vidare utvärdering av det skälet att det inte uppfyller ställda ska-krav avseende entreprenörsarvode och miljösystem.

Järdala Måleri ansöker om överprövning och anför bl.a. följande. Av Järdala Måleris anbud framgår att bolaget debiterar ett visst belopp i timmen för löpande räkning (självkostnadsprincipen). Enligt kap. 6 § 9 i ABT 06 ska pålägg om 5 % göras för material, maskiner etc. (entreprenörsarvode). Järdala Måleri har valt att i anbudet utelämna punkten entreprenörsarvode med tanke på måleriarbetenas ringa omfattning. För att punkten entreprenörsarvode ska bli ekonomiskt fördelaktig för måleri bör extra arbeten om 150 000 kr beställas. Det kan inte vara en saklig grund att förkasta ett anbud på den grunden att entreprenörsarvode inte angetts då det i kap.

6 § 10 i ABT 06 står att alla extra arbeten ska utföras på det mest ekonomiskt fördelaktiga sättet. Det är i förevarande fall att inte ange betalningskrav i procent på materialpåslag. Det är entreprenörens ansvar att redovisa alla kostnader, dvs. att lämna ett totalpris. Skulle någon parameter utebli är det något som entreprenören inte heller kan kräva ersättning för. Om entreprenörsarvode lämnas utan påslag likställs detta med 0 % påslag. Vad gäller miljösystem finns inget ska-krav om ISO-certifiering och det räcker därmed med interna regler som följer regler om miljö. I Järdala Måleris anbud kan utläsas att bolaget använder sig av Nordsjö-färg samt att man återvinner färg via det kommunala återvinningssystemet, vilket förutsätter att det följer regler för återvinning och att där finns särskilda behållare för t.ex. lösningsmedelsfärg samt behållare för vattenlöslig färg. Enligt ABT 06 måste entrepre-

nören ha Bas-U och Bas-P, vilket innebär att arbetsmiljöverkets regler måste följas.

Malungshem bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Järdala Måleri anfört är visat att Malungshem brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta medfört att Järdala Måleri lidit eller kan komma att lida skada (20 kap. 6 § LOU). De grundläggande principerna innebär att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt, genomföra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Likabehandlingsprincipen förutsätter bl.a. att leverantörer behandlas lika och att den upphandlande myndigheten inte efterger eller bortser från sådana krav som ställs i upphandlingsdokumenten.

Uppgift om entreprenörsarvode

I upphandlingsdokumenten, AFB.31 Anbuds form och innehåll, föreskrivs bl.a. följande.

Följande uppgifter och handlingar skall lämnas:

1. Ersättningar för hela entreprenadens utförande enligt förfrågningsunderlag.
2. A-prislistor och timkostnader för olika yrkesgrupper
3. Entreprenörsarvode enligt ABT 06, kap 6, § 9, punkt 8.
4. Allmän beskrivning av entreprenadens utförande.
5. Beskrivning av eventuell avvikelse från beskrivningar och ställda kravspecifikationer.
6. Preliminär tidplan.

Av kap. 6 § 9 i AB 06 framgår att det enligt självkostnadsprincipen utgår ersättning för:

- 8 a) Entreprenörsarvode beräknat som procent av kostnaderna enligt p. 1-7 ovan, exklusive mervärdesskatt eller
- b) entreprenörsarvode beräknat som procent av kostnaderna enligt p. 1-7 ovan, för arbetare, hjälpmedel, material eller vara, som tillhandahålls av beställaren, exklusive mervärdesskatt.

Förvaltningsrätten finner att det tydligt uttrycks i upphandlingsdokumenten att det är ett obligatoriskt krav att i anbudet inkomma med uppgift om entreprenörsarvode (AFB.31) samt att anbudet kommer att förkastas för det fall sådan uppgift saknas (AFB.52). I den händelse en anbudsgivare inte har några ersättningsanspråk i enlighet med kap. 6 § 9 i AB 06 har denne således haft att ange även detta såsom 0 % . I målet är klarlagt att Järdala Måleri inte har lämnat någon uppgift om entreprenörsarvode i sitt anbud. Förvaltningsrätten finner vid dessa förhållanden att Malungshem haft fog för att förkasta anbudet på den grund som skett.

Miljösystem

I upphandlingsdokumenten, AFB.31 Anbuds form och innehåll, anges bl.a. följande: Till anbudet skall bifogas en presentation av företaget, referensobjekt, kvalitetssystem, miljösystem och teknisk beskrivning i vilket det skall anges tekniska lösningar, fabrikat och typ av utrustning.

Förvaltningsrätten finner att det tydligt uttrycks i upphandlingsdokumenten att det är ett obligatoriskt krav att bifoga ett miljösystem till anbudet (AFB.31) samt att anbudet kommer att förkastas för det fall miljösystem inte bifogas (AFB.52). Såvitt framkommit i målet har Malungshem inte ställt några närmare krav på själva innehållet i miljösystemet som ska bifogas. Utifrån hur kravet är utformat ligger det dock enligt förvaltningsrättens mening närmast till hands att tolka kravet på så sätt att det i vart fall måste vara fråga om ett internt miljösystem som på något sätt finns dokumenterat eller beskrivet och som i enlighet med kravet kan bifogas anbudet. Mot den

bakgrunden är det förvaltningsrättens uppfattning att de allmänt hållna uppgifter som Järdala Måleri har lämnat i anbudet om att företaget har ett miljötänkande gällande val av färg och arbetsmiljö samt att återvinning sker enligt anvisningar eller via kommunala återvinningsregler, inte är tillräckliga för att kravet på att bifoga ett miljösystem ska anses vara uppfyllt. Förvaltningsrätten finner således att Malungshem haft fog för att förkasta anbudet även på denna grund. Det saknas därmed skäl för ingripande enligt LOU på de av Järdala Måleri anförda grunderna, varför ansökan om överprövning ska avslås.

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

Veronica Eriksson
förvaltningsrättsfiskal



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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.

