



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Ann-Louice Jonsson

DOM
 2017-01-04
 Meddelad i Falun

Mål nr
 4817-16

SÖKANDE

Miljönären Målerientreprenad AB, 556339-5580
 Projektgatan 2
 781 70 Borlänge

MOTPART

Morastrand AB, 556099-9244
 Brudtallsvägen 3
 792 32 Mora

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2018-05-03	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Miljönären Målerientreprenad AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 179464

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 45 S-791 21 Falun	Kullen 4	023-383 00 00 E-post: forvaltningsrattenifalun@dom.se www.forvaltningsrattenifalun.domstol.se	023-383 00 80	måndag–fredag 08:00-12:00 13:00-16:00

YRKANDEN M.M.

Morastrand AB genomför genom ett förenklat förfarande enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) en upphandling av "Löpande Rörarbeten, Löpande Måleri/golv-arbeten, Löpande Byggarbeten".

Morastrand AB beslutade den 28 oktober 2016 att tilldela Berguvens Måleri AB kontraktet såvitt avser delen Löpande Måleri/golv-arbeten.

Miljönären Målerientreprenad AB (Miljönären), vars anbud rangordnades som nummer två vid utvärderingen, ansöker om överprövning såvitt avser delen Löpande Måleri/golv-arbeten och yrkar att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering genomförs varvid anbudet från Berguvens Måleri AB (Berguven) inte ska ingå. Miljönären anför i korthet att Berguven inte uppfyller kravet i AFB.51 (C) och att Miljönären istället borde ha tilldelats det aktuella kontraktet.

Morastrand AB bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET*Utgångspunkter för förvaltningsrättens prövning*

I mål om överprövning enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart och tydligt sätt ska ange vilka omständigheter denne grundar sin talan på (RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrätten har således att pröva om det på grundval av vad Miljönären har anfört är visat att Morastrand har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Miljönären lidit eller kan komma att lida skada (16 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 (1 kap. 9 § LOU).

Förfrågningsunderlaget

I de administrativa föreskrifterna anges bl.a. följande:

AFB.51 Prövning av anbudsgivare

Upphandlingskrav

För att anbudet ska utvärderas ska följande krav (A-H) uppfyllas. Utöver dessa krav måste anbud uteslutas om det har inkommit för sent eller inte är lämnat på efterfrågat sätt.

(C) Krav på anbudsgivaren avseende resurser.

Anbudsgivaren ska ha minst 5 byggarbetare/ målare/ golvläggare/ rörmontörer (omräknat i heltidsanställda) beroende på vilket yrkesrelaterat årsavtal man räknar på. Anbudsgivare med färre anställda uppfyller kravet om de visar på att de fogar över ytterligare resurser från underentreprenör och intygar att erforderliga resurser kan tillhandahållas. I dessa fall ska bifogas kopia på förbindelse/kontrakt om resurs disponeras av anbudsgivaren.

Till anbudet bifogas:

Uppgift i anbudsformulär om att resurser finns. I de fall underentreprenörs resurs räknas in ska intyg enligt ovan bifogas.

AFB.53 Prövning av anbud

Utvärderingskriterier

Endast anbud som uppfyller samtliga krav enligt AFB.51 kommer att utvärderas. Tre (3) entreprenörer kommer att antas.

Den entreprenör som placerar sig på första plats i utvärderingen kommer att för löpande arbeten erbjudas **100% av dessa**. Entreprenör som placerar sig på andra plats i utvärderingen kommer att erbjudas vara första reserv av de löpande arbetena och entreprenör som placerat sig på tredje plats i utvärderingen kommer att erbjudas vara andra reserv.

Miljönären framför i huvudsak följande. Enligt kravet i AFB.51 (C) ska anbudsgivaren ha fem yrkesarbetare beroende på vilket yrkesrelaterat årsavtal man räknar på. Det är således fem yrkesarbetare per avtalsområde som ska redovisas och anbudsgivaren behöver, för att erhålla både måleri- och golvavtalet, därmed ha fem målare och fem golvläggare vid anbudslämnandet. Berguven har inte fem golvläggare anställda och har inte heller intygat att man infogar resurs från underentreprenör. Golv och måleri är två helt skilda yrkesgrupper med separata yrkesutbildningar och skilda avtal när det gäller t.ex. anställnings- och kollektivavtal. Eftersom det är helt olika branschregler, branschavtal, certifieringar och yrkesbevis, gör Morastrand rätt i att begära in vilka underleverantörer som ska användas för att säkerställa att man anlitar rätt kompetens för rätt yrkesrelaterat arbete. Berguven har inte bifogat någon kopia på förbindelse/kontrakt och har inte redovisat

någon som helst samarbetspartner gällande golvarbeten eller lämnat referenser gällande golvuppdrag. Morastrands uppfattning om att man kan anlita vilket lokalt företag som helst strider mot LOU då tröskelvärdena för golvarbetena klart överstiger de värden som krävs.

Morastrand har mot detta invänt i huvudsak följande. Morastrands definition av ”yrkesrelaterat årsavtal” avser det gemensamma årsavtalet för Måleri/golv/platt. För detta gemensamma avtal har Morastrand ställt krav på att det ska finnas fem årsanställda. Berguven har redovisat sju årsanställda i anbudsformuläret och uppfyller därmed kravet och behöver därför inget förbindelsekontrakt. Förfrågningsunderlaget består av en gemensam AF-del för de tre yrkesrelaterade årsavtalen där Måleri/golv utgör ett av dessa avtal. I entreprenadbeskrivningen anges dessutom bl.a. följande. *Beställaren ser inget hinder i att ett renodlat måleriföretag (Totalentreprenör TE) använder en samarbetspartner för att utföra golvarbeten eller tvärt om. Villkoret är att denna uppfyller samma krav som beställaren enligt avtalet har på den antagna avtalsentreprenören. TE erhåller inte påslag för samarbetspartner vilken inte skall förväxlas med Underentreprenör UE. Syftet med att göra gemensam upphandling av måleri- och golvarbeten är att samordningen vid tex lägenhetsrenoveringar, vattenskador och liknande blir enklare för beställaren.* Berguven har fullt ansvar för att dess samarbetspartner uppfyller alla de krav som ställts i förfrågningsunderlaget och fullt ansvar för att alla offererade priser gäller. Det är med andra ord den antagna entreprenören som ansvarar för att dess samarbetspartner klarar ställda krav, vilket kommer att kontrolleras löpande. Något krav på att samarbetspartner ska namnges har inte ställts upp. Morastrand kommer inte att beställa golv-/plattarbeten av samarbetspartnern, utan detta görs via antagen entreprenör. Miljönärens påstående att LOU inte efterlevs på grund av tröskelvärdena är felaktigt då alla arbeten ska beställas från antagen entreprenör enligt priserna i anbudsformuläret.

Förvaltningsrättens bedömning.

I det av Berguven ifyllda anbudsformuläret framgår följande:

Krav (C):

Vi (anbudsgivaren) har följande antal målare anställda
(omräknat i heltidsanställda):
(Om UE används för att nå upp till resurskrav så ska intyg på att
anbudsgivaren fogar över dessa resurser bifogas anbud)

7 st

Miljönären är av uppfattningen att det obligatoriska kravet i AFB.51 (C) innebär att anbudsgivaren ska ha minst fem målare och fem golvläggare anställda, dvs. totalt tio yrkesarbetare, för att kunna tilldelas årsavtalet såvitt gäller måleri- och golvarbeten.

Förvaltningsrätten konstaterar att förfrågningsunderlaget i upphandlingen består av gemensamma administrativa föreskrifter gällande årsavtal för "Löpande Rörarbeten, Löpande Måleri/golv-arbeten, Löpande Byggarbeten". För var och en av de entreprenader som ingår i upphandlingen finns ett separat anbudsformulär för anbudsgivare att fylla i samt tillhörande entreprenadbeskrivning. I entreprenadföreskrifterna anges bl.a. att övergripande omfattning framgår av respektive entreprenadbeskrivning (AFD.1) samt att ett särskilt kontrakt kommer att upprättas för respektive entreprenad (AFD.11). Enligt förvaltningsrättens mening framgår det tillräckligt tydligt att Morastrand upphandlar ett gemensamt årsavtal som omfattar både måleri- och golvarbeten. Mot den bakgrunden och med beaktande av vad som anges i den entreprenadbeskrivning som Morastrand hänvisat till i målet, gör förvaltningsrätten bedömningen att AFB.51 (C) inte kan tolkas på det sätt Miljönären gör gällande, dvs. att det skulle krävas fem målare och fem golvläggare. Därtill kommer att anbudsgivaren i anbudsformuläret för "Måleri- och golvarbeten årsavtal – Morastrand AB" haft att ange antal anställda "målare". Då det i målet är klarlagt att Berguven i sitt anbudsformulär har redovisat att man har sju heltidsanställda målare, har det inte heller funnits skäl för Berguven att bifoga kopia på förbindelse eller kontrakt som visar att

man förfogar över ytterligare resurser från underentreprenör. Av förfrågningsunderlaget kan varken utläsas något krav på att anbudsgivare haft att redovisa eventuella samarbetspartners eller att anbudsgivare ska redovisa referensuppdrag gällande golvarbeten. Förvaltningsrätten finner vid dessa förhållanden inte att Miljönären har framfört omständigheter som visar att Morastrand har förfarit i strid med LOU vid bedömningen av Berguvs anbud. Förvaltningsrätten finner inte heller att Miljönären, utifrån vad som anförts om värdet av golvarbetena, har visat att Morastrands förfarande står i strid med någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU. Ansökan om överprövning ska därmed avslås.

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

Karin Forslund Johansson
rådman



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall.

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 eventuell 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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.

