



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I FALUN
 Ann-Louise Jonsson

DOM
 2017-05-15
 Meddelad i Falun

Mål nr
 1559-17

SÖKANDE

Söderlunds Färg AB, 556493-5467

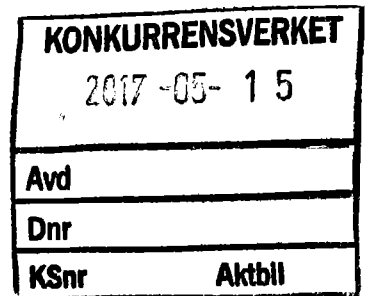
Ombud: Advokat Ulf Andersson och jur. kand. Johanna Dahlin
 Andersson & Öberg Advokatfirma HB
 Södra Strandgatan 16
 802 50 Gävle

MOTPART

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg, 222000-2311
 826 80 Söderhamn

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Söderlunds Färg AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 192423

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

BAKGRUND OCH YRKANDE M.M.

Kommunalförbundet Inköp Gävleborg (Inköp Gävleborg) genomför genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU) en upphandling avseende ”Ramavtal – målningsarbeten Hudiksvall, Nordanstig, Bollnäs, Söderhamn, Ovanåker, Ockelbo, Hofors och Älvkarleby” (ärendenummer 6679). Tilldelningsbeslut fattades den 22 mars 2017 varvid ramavtal tilldelades med följande rangordning såvitt avser Ovanåkers kommun: 1) Bothelius Måleri AB, 2) Sandå Sverige AB, 3) Söderlunds Färg AB, 4) Bröderna Thunströms Måleri AB.

Söderlunds Färg AB (Söderlunds) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska göras om såvitt avser Ovanåkers kommun. Söderlunds anför till grund för sin ansökan i korthet följande. Förfrågningsunderlaget är missvisande och otydligt och uppfyller inte kraven på affärsmässighet och transparens. Otydligheterna i förfrågningsunderlaget har lett till att Söderlunds har lämnat ett för högt anbud och därmed hamnat på fel plats i rangordningen. Otydligheterna har således lett till skada eller risk för skada för Söderlunds eftersom bolaget inte kunnat lämna sitt mest konkurrenskraftiga anbud.

Inköp Gävleborg bestrider bifall till ansökan.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Utgångspunkter för rättens prövning

Förvaltningsrätten har att pröva om det på grundval av vad Söderlunds anför är visat att Inköp Gävleborg har brutit mot någon av de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och att detta har medfört att Söderlunds 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, genom-

föra upphandlingar på ett öppet sätt samt iaktta principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Bristande transparens i förfrågningsunderlaget?

Söderlunds anför bl.a. följande. I anbudsbegäran anges, under rubriken "1.2 Omfattning enligt AFC/AFD" följande: "Målning med linoljefärg ingår ej i detta avtal (gäller endast Ovanåkers kommun)". Söderlunds har tolkat detta som att målningsarbetena i Ovanåkers kommun ska genomföras med linoljefärg och har utgått från det i sitt lämnade anbud. Linoljefärgen är dyrare än akrylatfärg och medför en högre arbetskostnad bl.a. då linoljefärgsmålning utomhus kräver betydligt mer förarbete med t.ex. skrapning. Otydligheterna har medfört att Söderlunds lämnat ett för högt anbud och därmed hamnat på fel plats i rangordningen i ramavtalet.

Inköp Gävleborg framför å sin sida bl.a. följande. Av upphandlingsdokumenten framgår tydligt omfattningen av de arbeten som upphandlas och vad som ska ingå i respektive prissättning. Några frågor har inte heller inkommit under anbudstiden. I prisformuläret framgår uttryckligen: Grundmålning – Akrylat (en strykning) och Målning - Akrylat (en strykning). I Ersättningsgrunder för anbud, 4.3 Arbetskostnad, framgår allt material som ingår i timpris och enhetspriser. Linoljefärgsmålning kan tillämpas såväl utomhus som inomhus, men är ovanligt inom offentlig sektor och utgör i förekommande fall en liten del av målningsarbeten, vilket är orsaken till att enhetspriser för linoljefärg inte efterfrågats. Inköp Gävleborg ställer sig frågande till varför Söderlunds tolkat upphandlingsdokumenten på så sätt att endast just fasadmålning och arbeten som ersätts per timme skulle förutsättas målas med linoljefärg, men inte t.ex. snickerier och dörrar. Att Söderlunds i efterhand påvisar ett alternativt anbud exkl. tillägg för linoljefärgsmålning som i en ny utvärdering skulle utgöra ett vinnande anbud med 75 kronors marginal kan inte tillmätas någon betydelse.

Förvaltningsrätten konstaterar att den upphandlande myndighetens krav, i enlighet med principerna om öppenhet och transparens, ska anges på ett sätt som gör att varje leverantör med utgångspunkt i upphandlingsdokumenten kan skapa sig en bild av möjligheterna att lämna ett konkurrenskraftigt anbud. Höga krav bör ställas på noggrannhet, tydlighet och transparens i alla delar av upphandlingsdokumenten, även om mindre brister och oklarheter får godtas (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2002 ref. 50). Upphandlingsdokumenten får dock inte vara utformade så att det ger den upphandlande myndigheten en i princip fri prövningsrätt.

Förvaltningsrätten anser visserligen att den ifrågasatta skrivningen ”Målning med linoljefärg ingår ej i detta avtal (gäller endast Ovanåkers kommun)” är något tvetydig och att den skulle kunna tolkas på det sätt Söderlunds gör gällande. Förvaltningsrätten anser dock att Inköp Gävleborgs uppfattning om hur skrivningen ska förstås ligger närmast till hands rent språkligt, dvs. att målning med linoljefärg inte ingår i avtalet med Ovanåkers kommun. Denna tolkning vinner också stöd i hur prisformuläret avseende Ovanåkers kommun är utformat och vad som anges i upphandlingsdokumenten i övrigt.

Sammanfattningsvis gör förvaltningsrätten bedömningen att de i målet ifrågasatta delarna av upphandlingsdokumenten motsvarar de krav på likabehandling och öppenhet som följer av unionsrätten och LOU och att Söderlunds utifrån vad som anges där borde haft goda möjligheter att utforma ett konkurrenskraftigt anbud. Vad Söderlunds framfört i målet visar således inte att det finns skäl för ingripande enligt LOU, varför ansökan om överprövning ska 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.

