



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**
Enhet 2

DOM
2012-07-05
Meddelad i
Linköping

Mål nr
2621-12

SÖKANDE

Kohlstad Måleri AB, 556777-5415
Lilla Kohlsta
614 92 Söderköping

MOTPART

Ramunderstaden AB, 556450-5898
Box 78
614 22 Söderköping

Ombud: Advokat Ulf Setterud
Kihlstedts Advokatbyrå HB
Box 350
581 03 Linköping

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling – LOU

KONKURRENSVERKET	
2012-07-06	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 85953

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 10 00

E-post:
forvaltningsrattenilinkoping@dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Ramunderstaden AB genomför en upphandling av ramavtal avseende servicearbeten inom branschområdena bygg, el, vs, ventilation och måleri. Upphandlingen sker enligt reglerna under tröskelvärdet och som förenklat förfarande. Av tilldelningsbeslut den 13 april 2012, jämte bilagd utvärderingsrapport, framgår att Kohlstad Måleri AB enligt erhållna utvärderingspoäng rangordnats på tredje plats och att beslut fattats om att anta anbud med högst respektive näst högst utvärderingspoäng i angiven ordning.

Kohlstad Måleri AB ansöker om överprövning av upphandlingen.

Ramunderstaden AB motsätter sig bifall till ansökan.

PARTERNAS UTVECKLING AV TALAN

Kohlstad Måleri AB

Kvalitets- och miljöcertifieringen är för högt viktad, vilket gör att företag utan ISO-certifiering inte har någon chans att få kontrakt. Vinnande anbudsgivare sätter konkurrensen ur spel och diskriminerar små företag. Företaget har satt en hög timkostnad och noll procent i påslag för material och kostnad för bil. I förfrågningsunderlaget efterfrågades milökostnad och därmed förmodas alla ha en sådan. Normalt är att man tar ut påslag för material för handhavande och miljösortering av emballage. Man kunde på så sätt uppnå en konkurrensfördel i upphandlingen genom att sätta noll procent på vissa poster och därefter använda vilken prislista man vill och ändå ha ett påslag för material. Det blir snedvriden konkurrens när ett ISO-certifierat företag från Norrköping kan sitta och åka fram och tillbaka. Miljön och det mest fördelaktiga priset beaktas inte. Upphandlingen bör omprövas med ett rättvist underlag som inte kan utnyttjas genom certifiering och matematisk kompetens.

Ramunderstaden AB

De ramavtal som är föremål för upphandling innebär att entreprenören måste arbeta självständigt och under stort eget ansvar. Det är därför av största vikt att entreprenören har ett välutvecklat system för kvalitetsstyrning och egenkontroll. Entreprenörens arbeten besiktas normalt inte, vilket innebär att beställarens huvudsakliga kontroll måste ske genom att granska entreprenörens dokument för egenkontroll. Denna typ av uppföljning överensstämmer även med ABT 06 som gäller för avtalet. När det gäller synpunkter från Kohlstad Måleri AB angående beräkning av pris är det svårt att se vad som avses med invändningen. En upphandlande myndighet är fri att ange vilka utvärderingskriterier man vill så länge de inte strider mot någon av de grundprinciper som anges i 1 kap. 9 § LOU. Utvärderingskriterierna anges i utvärderingsmodellen och har därefter förtydligats i "Frågor och svar". Samtliga utvärderingskriterier är kopplade till entreprenörens offererade ersättning för att utföra uppdraget, personalens förmåga och anbudsgivarens metod för att kvalitetssäkra sina arbeten. Kraven är rimliga och relevanta och uppfyller kravet på proportionalitet. Anbudsvärderingen framstår som förutsebar och anbudsgivaren har därmed möjlighet att anpassa sitt anbud efter den utvärderingsmodell som angetts. Upphandlingsföreskrifterna eller hur de har tillämpats har inte inneburit att någon anbudsgivare har diskriminerats.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på

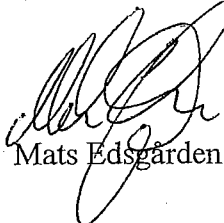
vilka omständigheter han grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten har åberopat (se RÅ 2009 ref. 69).

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. följande. Det anbud kommer att antas som med beaktande av samtliga affärsmässigt betingade omständigheter vad gäller pris, kvalité och kompetens är att anse som förmånligast för beställaren. Av utvärderingsmodellen framgår att ett anbud maximalt kan erhålla 36 poäng. Bl.a. anges att lägst timpris ger tio poäng, lägst milkostnad för servicebil ger en bonuspoäng och kvalité och miljöarbete kan ge sex poäng. Är man certifierad enligt ISO eller likvärdigt kvalitetssystem erhåller man sex poäng. Är man inte certifierad men innehar en kvalitets- eller miljöpolicy erhåller man tre poäng. Innehar man inget dokumenterat kvalitets- och miljöarbete erhåller man noll poäng. Kohlstad Måleri AB har erhållit tre poäng avseende miljöarbete i utvärderingen.

Förvaltningsrätten gör följande bedömning.

Kohlstad Måleri AB har anfört att utvärderingsmodellen lett till snedvriden konkurrens. Även utvärderingsmodeller som inte är optimalt utformade får godtas om de inte strider mot de principer som bär upp LOU och gemenskapsrätten (jfr RÅ 2002 ref. 50). Det Kohlstad Måleri AB åberopat kan inte anses visa att någon av de grundläggande upphandlingsprinciperna skulle ha överträtts genom den i målet använda utvärderingsmodellen. Vad bolaget har anfört i övrigt i målet utgör inte heller skäl för något ingripande enligt LOU. Ansökan ska därmed avslås.

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


Mats Edsgården

Föredragande har varit Cecilia Wågemar.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Jönköping. **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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

I mål om överprövning enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling eller lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut har löpt ut. 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.

DV 3109/1D LOU