



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 32

DOM

2018-02-13

Meddelad i Stockholm

Mål nr

29753-17

SÖKANDE

NETAB Gruppen AB, 556391-9454

Box 513

146 33 Tullinge

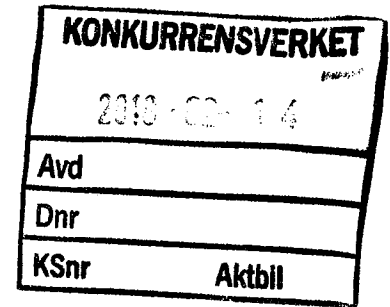
MOTPART

Botkyrka kommun

147 85 Tumba

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår NETAB Gruppen AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 945823

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag–fredag 08:00–16:30
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se www.domstol.se/forvaltningsratt		

BAKGRUND

Botkyrka kommun genomför en upphandling av ramavtal, "Fastighetsunderhåll el" (dnr 2017:617), genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU). Efter utvärdering och lottning har kommunen beslutat att anta tre rangordnade anbudsgivare för uppdraget. NETAB Gruppen AB har inte tilldelats plats i rangordningen.

YRKANDEN M.M.

NETAB Gruppen AB ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta om att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering och lottning ska ske. NETAB anför i huvudsak följande. De fyra anbud som har kvalificerats till lottningen har utvärderats med timpriset 0 kr för jourutryckning trots att lägsta utvärderingspris för denna post borde vara 916 kr/timme (AFB.53 ide administrativa föreskrifterna och punkt 1.5.12 i anbudsformuläret). Det står anbudsgivare fritt att sätta sina priser och bolaget ifrågasätter inte nollanbudet. Utvärderingen överensstämmer dock inte med de administrativa föreskrifterna och den harmoniserar heller inte med den i upphandlingen uttalade ambitionen om att "... upprätthålla goda arbetsvillkor och en sund konkurrens" genom lägsta timpris för samtliga tider m.m. Tydligheten i upphandlingsdokumentet kan starkt ifrågasättas eftersom fler anbud i upphandlingen anger summan 916 kr för den aktuella posten. Ytterligare anbudsgivare, däribland NETAB, borde ha inkluderats i lottningen (förutsatt att övriga krav uppfylls).

Kommunen anser att förvaltningsrätten ska avslå NETAB:s ansökan och anför bl.a. följande. Kommunen har inte brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen vilket innebär att bolaget inte har lidit eller kan komma att lida skada.

Kostnad för uttryckning är en engångskostnad och inget timpris. Efter två timmar har leverantören rätt att debitera timpris, dvs. lägst 458 kr.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Upphandlings material

I upphandlingens administrativa föreskrifter punkt AFB.53 anges följande.

"Prövning av anbud

Beställaren kommer att anta det anbudet som har det lägsta priset.

Lägst Timarvode

Då beställaren är angelägen om att upprätthålla goda arbetsvillkor och en sund konkurrens, har följande prisnivåer satts för denna kategori: Elektriker: lägst **458 SEK/tim**. Gäller samtliga tider.

Om anbudsgivaren sätter ett lägre pris som ska gälla för ramavtalet så kommer ändå utvärdering att ske på 458 SEK/tim.

Anbudspris

Anbudspris = Summan av priser och påslag enligt anbudsformulär.
Timpris för administration av personliggare ingår inte i anbudspriset.
Om anbudsgivarna inte går att skilja åt fastställs rangordningen genom lottnings."

I upphandlingens anbudsformulär punkt 1.5.12 "Priser" anges, förutom informationen ovan, bl.a. att:

"Timpriset ska inkludera servicebil och resekostnad. I övrigt enligt AFD.6 Ekonomi"

"Anbudspris = Summan av timpriser, jour och material"

Det framgår av 1.5.12 att anbudsgivaren i prisrutor ska specificera priser för elektriker (timpriser), material och jourberedskap. För jour ska specificeras dels en årskostnad för jourberedskap, dels en kostnad för uttryckning:

"Årskostnad för Jour-beredskap

Kostnad för Utryckning*

*i kostnaden för uttryckning ingår servicebil+elektriker och arbete 2 tim.
Sedan debiteras timpris"

Förvaltningsrättens bedömning

Förvaltningsrätten konstaterar att de fyra anbudsgivare som har offererat lägst pris och kvalificerat sig till lotningen har specificerat pris om totalt 0 kr för jourberedskap och kostnad för uttryckning. NETAB har specificerat priset 0 kr för jourberedskap och 916 kr för uttryckning.

NETAB gör gällande att upphandlaren kräver att två timmar ska ingå i kostnaden för jouruttryckning och att posten i anbudsformuläret, i enlighet med AFB.53, ska utvärderas till 458 kr/timme även när lägre timpriser angetts. Enligt NETAB borde posten i således inte kunna ha en lägre utvärderingssumma än 916 kr.

Förvaltningsrätten anser, i likhet med vad kommunen har anfört, att det av upphandlingsmaterialet tydligt framgår att kostnaden för uttryckning inkluderar bl.a. två timmars jourarbete och att leverantören efter två timmars arbete har rätt att debitera det timpris, dvs. lägst 458 kr/timme, som har offererats. Det lägsta timpriset är således inte tillämpligt på arbete inom ramen för uttryckningskostnaden. Kommunen har dessutom begärt in ett förtydligande från anbudsgivarna avseende offererat pris för jour och fått in svar med förklaringar som kommunen har accepterat. Sammanfattningsvis framgår inte annat än att upphandlingen har genomförts på ett transparent och likabehandlande sätt i enlighet med upphandlingsunderlaget.

Det NETAB anför kan inte läggas till grund för att Botkyrka kommun har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i nämnda lag. Det saknas därmed skäl för ingripande mot upphandlingen med stöd av 20 kap. 6 § LOU. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (DV 3109/1A LOU).

Alexander Dettner
Förvaltningsrättsfiskal

Katri Andersson har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

