

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

Avdelning 2

DOM
2015-09-09
Meddelad i
GöteborgMål nr
8638-15

Sida 1 (5)

SÖKANDESvensk Maskinborrning AB, 556801-2719
Verkmästarevägen 17
461 37 Trollhättan**MOTPART**Trollhättans kommun, 212000-1546
Upphandlingsavdelningen
461 83 Trollhättan**SAKEN**

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

KONKURRENSVERKET	
2015-09-09	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 358741

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
Box 53197	Sten Sturegatan 14	031 - 732 70 00	031 - 711 78 59	måndag – fredag
400 15 Göteborg		E-post: forvaltningsrattenigoteborg@dom.se		08:00-16:00

BAKGRUND

Trollhättans kommun (kommunen) genomför en öppen upphandling av *Bergsprängning 2015*, dnr 15/47. Av tilldelningsbeslut meddelat den 14 augusti 2015 framgår att kommunen valt att teckna avtal med Uddevalla Bergsprängning AB (UBAB).

YRKANDEN M.M.

Svensk Maskinborrning AB (SMAB) ansöker om överprövning och yrkar i första hand att bolaget tilldelas uppdraget och i andra hand att upphandlingen görs om. Till stöd för ansökan anförts bl.a. följande. Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. att alternativa anbud inte tillåts, att reservationer inte accepteras, att del av anbud inte antas samt att anbud med lägsta pris kommer att tilldelas kontrakt. – Av utvärderingsprotokollet framgår att vinnande leverantör UBAB beträffande sprängmattor, etablering och sprängtillstånd har lämnat uppenbart för låga priser/onormalt låga priser, 1 kr vardera. Genom att godkänna dessa inkorrekta kostnader har anbudsgivarna inte behandlats likvärdigt och i strid med vad som är tillåtet enligt gällande regler. Anbudet från UBAB kan därför inte godtas. Till detta kommer att anbudet från UBAB vid en riktig utvärdering inte har lägst pris. Detta framgår av den utvärdering som SMAB har gjort med de förutsättningar som realistiskt kan förväntas, och som visar att SMAB har lägst pris. Kravet på uppdelning av i anbudssumman ingående delpriser har rimligen framställts för att kommunen ska kunna bilda sig en uppfattning om "realismen"/riktigheten i delpriserna. Om uppdelningen saknar betydelse hade det räckt med att ange en totalsumma. Kommunen har emellertid inte begärt pris på detta sätt. Genom att inte följa upphandlingsföreskrifterna har kommunen också i detta avseende brutit mot kravet på likabehandling. På grund av kommunens brister i upphandlingen så har SMAB lidit skada genom att inte rätteligen tilldelas uppdraget.

Trollhättans kommun yrkar att ansökan ska avslås och anför bl.a. följande. Upphandlingen har genomförts i enlighet med de grundläggande principerna i LOU avseende både förfrågningsunderlag samt utvärdering. I förfrågningsunderlaget under punkten 1.18 samt punkten 4 ges information om att anbud med lägsta pris kommer att antas, hur anbudsgivarna ska lämna priser samt hur den totala anbudssumman räknas fram. UBAB har lämnat anbud med lägst pris och tilldelats kontrakt i enlighet med i denna upphandling gällande förfrågningsunderlag och dess utvärdering. SMAB:s egen utvärdering strider mot gällande förfrågningsunderlag och dess utvärdering.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Upphandlande myndigheter ska 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 iaktas (1 kap. 9 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (16 kap. 6 § första stycket LOU).

En upphandlande myndighet får förkasta ett anbud om den finner att priset är onormalt lågt. Anbudet får dock förkastas först sedan myndigheten skriftligen begärt en förklaring till det låga anbudet och inte fått ett tillfredsställande svar (12 kap. 3 § LOU).

I mål om överprövning 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 denne grundar sin talan och att domstolens prövning bör begränsas till de grunder som parten åberopar (jfr Högsta förvaltningsdomstolens avgörande RÅ 2009 ref. 69).

Förvaltningsrättens bedömning

Av utredningen i målet framgår att UBAB har prissatt sitt anbud till 2 107 kr, att jämföra med SMAB:s 4 112 kr. SMAB gör nu gällande att UBAB genom att prissätta sitt anbud avseende delpriser för sprängmattor, etablering och sprängtillstånd till 1 kr vardera har lämnat ett onormalt lågt anbud. Vidare görs gällande att den utvärdering som SMAB har gjort med beaktande av mer realistiska kostnadskalkyler visar att detta bolags anbud har lägst pris.

Det konstateras att det enligt 12 kap. 3 § LOU inte finns någon skyldighet för en upphandlande myndighet att förkasta låga anbud. Lagstiftningen innehåller inte heller något förbud mot att anta ett sådant anbud.

Annat är inte heller visat än att kommunen har tillämpat den utvärderingsmodell som anges i förfrågningsunderlaget. Någon möjlighet att tillämpa någon annan utvärderingsmodell i upphandlingen finns inte med mindre än att det skulle strida mot transparensprincipen (öppenhet). De utvärderingar som SMAB har gjort baserar sig på en annan utvärderingsmodell och kan därför inte beaktas för att påvisa att kommunens utvärdering är felaktig och i strid med förfrågningsunderlaget eller LOU.

Sammanfattningsvis har SMAB inte visat att kommunen har genomfört upphandlingen i strid med LOU. Grund för ingripande mot upphandlingen

**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I GÖTEBORG**

DOM

Sida 5
8638-15

saknas därför, varför ansökan ska avslås.

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



Ann Rittri

Rådman

Föredragande i målet har varit föredragande juristen Michaël Koch.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. 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 rättslämningen 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 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.