



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I KARLSTAD**

DOM
2015-06-25
Meddelad i
Karlstad

Mål nr
1959-15

SÖKANDE

El TeamOne AB, 556980-5616
Industrigatan 4 B
688 31 Storfors

MOTPART

Filipstads kommun
682 27 Filipstad

SAKEN

Offentlig upphandling

AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår El TeamOne AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 135451

Postadress Box 568 651 12 Karlstad	Besöksadress Rådhuset, Stora torget	Telefon 054-14 85 00 E-post: forvaltningsrattenikarlstad@dom.se www.forvaltningsrattenikarlstad.domstol.se	Telefax 054-14 85 30	Expeditionstid måndag – fredag 08:00-16:00
---	--	---	--------------------------------	---

BAKGRUND

Filipstads kommun har genomfört en upphandling gällande ramavtal för elarbete. Anbud ingavs av bland annat El TeamOne AB. El TeamOne AB:s anbud rangordnades som nr 2, vilket innebär att uppdrag kommer att erbjudas El TeamOne AB först när den entreprenör som rangordnats som nr 1 inte har tillräckliga resurser eller inte klarar tidsmässiga krav.

PARTERNAS TALAN

El TeamOne AB ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska göras om och anför följande. Utvärderingsmallen är felaktig och värderar inte anbuden på ett rättvist sätt utan uppmuntrar till för låga belopp där det ändå inte är några volymer för att få mer poäng. Det är inte rimligt att anbudsgivare som ligger 35 kr under vinnande anbud i timdebitering ändå inte kan vinna. Materialvolymen motsvarar inte fördelningen i förhållande till timkostnaden utan den är alldeles för stor. Övertid är i så liten omfattning att det ej bör mätas i värderingen. Alla vet att kostnad för en konstruktör är betydligt högre än för en yrkesarbetare. Det kan ifrågasättas om CV för arbetsledare ska värderas dubbelt så mycket som för montör. Den upphandlande myndigheten ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke diskriminerande sätt och inte ställa upp större krav på leverantören eller leveransen än vad som behövs och vad som får anses vara ändamålsenligt. EIO har ett kvalitetsledningssystem som är branschanpassat och vida överträffar Filipstads kommuns behov och bör därför värderas högre. Förfrågningsunderlaget är så undermåligt att hela upphandlingen bör göras om och att kommunen mäter det som är väsentligt för ramavtalet.

Filipstads kommun motsätter sig bifall till ansökan och anför bland annat

följande. Upphandlingsförfarandet är öppet enligt 15 kap. LOU. Utvärderingskriteriet är det mest ekonomiskt fördelaktiga. Av punkten 5.1 (utvärderingskriterier) framgår klart och tydligt vilka utvärderingskriterier som gäller samt hur kommunen har tänkt att värdera anbud. Vid utvärderingen kommer kommunen att välja det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt med avseende på kriterierna pris, kompetens, kvalitet och miljö. Om flera anbudsgivare får samma slutpoäng vinner det anbud som lämnat lägst pris. Utvärderingen av pris (vikt 60 procent) baseras på angivet timpris och rabattsats på bruttoprislista för material. Det anbud som för beställaren medför bäst ekonomi erhåller 5 poäng, övriga anbud i direkt proportion därtill. Kriteriet CV på arbetsledare (vikt 20 procent) bedöms av två tjänsmän som sätter betyg på CV. Högsta poäng är 5. Poäng erhålls enligt följande:

5 poäng – Mycket bra
4 poäng – Bra
3 poäng – Godkänt
0 poäng - Ej godkänt.

Kriteriet kompetens (vikt 10 procent) utgörs av 1. utbildning för byggnation av ställning 9 m, 2. utbildning för användande av skylift, 3. utbildning av heta arbeten och 4. övriga meriterande behörigheter och kompetenser.

5 poäng - uppfyller punkt 1-4
4 poäng - uppfyller tre av punkterna
2 poäng - uppfyller två av punkterna
1 poäng - uppfyller 1 av punkterna
0 poäng - uppfyller 0 av punkterna
Högsta sammanlagda poäng är 5.

Kriteriet Kvalitet (vikt 5 procent). Utvärderingen görs av anbudsgivarens kvalitetsarbete enligt inskickade handlingar. Högsta poäng är 5. Poäng erhålls enligt nedan:

5 poäng - certifierad enligt ISO 9001 eller liknande.
4 poäng - Tredjepartscertifierade
3 poäng - eget utformat kvalitetsystem
0 poäng – inget system

För att kunna utvärdera ovanstående bifogas: Certifikat, rutiner för kvalitet, rutiner för egenkontroll, kvalitetspolicy mm. Utvärdering sker efter de dokument som bifogats anbudet

Kriteriet Miljö (vikt 5 procent). Utvärderingen görs av anbudsgivarens miljöarbete enligt inskickade handlingar. Högsta poäng är 5.

Poäng erhålls enligt nedan

5 poäng - certifierad enligt ISO 14001 eller liknande.

4 poäng - Tredjepartscertifierade

3 poäng - eget utformat miljösystem

0 poäng - inget system

För att kunna utvärdera ovanstående bifogas: Certifikat, rutiner för miljö, miljösystem miljöpolicy mm. Utvärdering sker efter de dokument som bifogats anbudet. Enligt fast rättspraxis har en upphandlande myndighet ett stort utrymme när den bestämmer innehållet i och utformningen av ett förfrågningsunderlag så länge som de grundläggande principerna för offentlig upphandling inte träds förnär. Vad först gäller de volymer som kommunen redovisat som underlag för utvärdering av lämnade priser bygger dessa på kommunens erfarenhet av tidigare volymer. Redovisade volymer står således inte i strid med LOU. När det gäller övertid så finns det anledning, baserat på kommunens erfarenhet, anta att antalet övertidstimmar kommer att uppgå till angivna volymer. Om särskild ersättning för arbete mellan klockan 16 och 22 inte skulle utvärderas skulle det leda till risk för höga priser som inte utvärderades. Om så skulle ske skulle upphandlingen dessutom stå i strid med de grundläggande principerna eftersom en anbudsgivare skulle kunna vinna trots t.ex. skyhöga övertidspriser. När det gäller konstruktör har kommunen tidigare inte haft särskild prissättning för den kategorin. Erfarenheten har visat att priset för konstruktör, som ett tilläggspris under själva avtalstiden, då blev mycket högt. Att inhämta särskilt pris för konstruktör står inte i strid med LOU. I fråga om materialvolymen bygger även den på erfarenhet. När det gäller fördelningen mellan CV arbetsledare (20 procent) och kompetens (10 procent) är det kommunens uppfattning att en arbetsledares cv är mycket betydelsefull eftersom arbetsledaren utgör en nyckelperson i efterfrågade uppdrag. Även denna viktning ryms inom kommunens rätt att själv utforma förfrågningsunderlaget så länge det inte står i strid med LOU:s grundläggande princi-

per. I fråga om viktingen mellan pris och övriga utvärderingskriterier 60/40 har kommunen en stor frihet när den utformar den. Eftersom fördelningen inte på något vis är oproportionerlig står den inte heller i strid med LOU. Vad slutligen gäller kvalitet och miljö har kommunen upptäckt ett fel i utvärderingen. Den sammanlagda poängen för El Team One AB ska rätteligen vara 4,80 viktade poäng. Eftersom vinnande anbudsgivare erhållit 4,90 viktade poäng är El Team One AB inte skadelidande i LOU:s mening då bolaget ändå inte skulle ha tilldelats kontraktet,

SKÄL FÖR AVGÖRANDET

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

Enligt ovan nämnda bestämmelse i 1 kap. 9 § 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Den aktuella upphandlingen avser ramavtal för elarbete i kommunens fastigheter, fastigheter där kommunen bedriver verksamhet och fastigheter där kommunen har brukare/kunder. Enligt förfrågningsunderlagets administrativa föreskrifter kommer kommunen att välja det anbud som är ekonomiskt mest fördelaktigt med avseende på kriterierna pris (vikt 60 procent), CV på arbetsledare (vikt 20 procent), kompetens (vikt 10 procent), kvalitet (vikt 5 procent) och miljö (vikt 5 procent). För varje kriterium kan upp till 5 poäng

erhållas och på vilka grunder poängsättningen görs beskrivs närmare under respektive kriterium. Förvaltningsrätten anser att förfrågningsunderlaget i detta avseende är tillräckligt tydligt för att anbudsgivarna utifrån detta har kunnat lämna konkurrenskraftiga anbud. Beräknad årsvolym har utgått från 2014 års volym, vilket får anses rimligt. Vad gäller själva poängsättningen av olika egenskaper under respektive kriterium är det den upphandlande myndigheten som väljer vad som ska upphandlas och därmed också har förhållandvis stor frihet att ställa de krav den anser nödvändigt och även hur olika egenskaper ska värderas i förhållande till varandra. Enligt förvaltningsrättens mening är det inte visat att kommunen i detta avseende brutit mot likställighetsprincipen eller någon annan bestämmelse i LOU. Att även övertidsarbete utvärderats är fullt rimligt mot bakgrund av att sådant arbete väntas förekomma i inte oväsentlig omfattning.

Vad härefter gäller själva utvärderingen saknar den felräkning kommunen medgivit i sitt yttrande betydelse för anbudens rangordning. Det är i övrigt inte visat att utvärderingen brutit i något avseende. Det föreligger därför inte skäl för ingripande enligt LOU, vare sig genom rättelse eller att upphandlingen ska göras om, varför ansökan ska avslås.

ÖVERKLAGANDE

Denna dom kan överklagas.

Hur man överklagar, se bilaga (DV 3109/1 B, LOU).

Anders Österlin

Föredragande har varit Lars Överström



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 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 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.