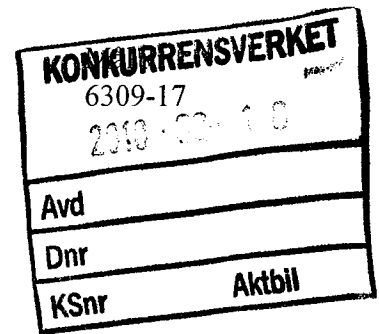




**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I JÖNKÖPING**

DOM
2018-02-15
Meddelad i Jönköping



SÖKANDE

Markmiljö i Jönköping AB, 556733-8487
Huskvarnavägen 152
561 32 Huskvarna

Ombud: Johan Kylberg
adress som ovan

MOTPART

Aneby kommun
Box 53
578 22 Aneby

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

BAKGRUND

Aneby kommun (kommunen) genomför en upphandling av entreprenad gällande upprustning av Furulidsskolans skolgård samt anläggning av Tallbackaskolans förskolegård. Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande enligt LOU, där det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet med lägsta pris kommer att antas. Anbud från två leverantörer kom in, Markmiljö i Jönköping AB (Markmiljö) och AB Gilbert Gustafssons entreprenadfirma (Gustafssons). I tilldelningsbeslut daterat den 21 december 2017 antogs anbudet från Gustafssons (anbudspris 3 095 000 kr). Markmiljös anbud har ett anbudspris om 7 905 000 kr.

Dok.Id 251958

Postadress
Box 2201
550 02 Jönköping

Besöksadress
Hamngatan 15

Telefon
036-15 66 00
E-post: forvaltningsrattenijonkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenijonkoping.domstol.se

Telefax
036-15 66 55

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

YRKANDEN M.M.

Markmiljö yrkar att Gustafssons anbud ska förkastas och att upphandlingen därmed ska tilldelas Markmiljö, och anför bl.a. följande. Gustafssons har ett utvärderingspris som är onormalt lågt, då det endast motsvarar tre timpriser för markarbetare, hjullastare, grävmaskin samt arvode enligt ABT 06 kap. 6 § 9 p. 8 a. Anbudspriset motsvarar i princip endast inköp och inget arbete. Således finns inget utrymme för att täcka etablerings-, personal-, maskiner, tillfälliga inhägnader, vinst med mera. Kommunen borde direkt ha förkastat Gustafssons anbud helt i linje med den nya hårdare lagstiftningen angående onormalt låga anbud. Det har inte heller angetts i tilldelningsbeslutet att någon kontakt skulle ha skett med Gustafssons för att få en förklaring till priset. Kommunen borde själva ha en kalkyl för projektet, som visar att anbudet är onormalt lågt.

Kommunen anser att ansökan om överprövning ska avslås och anför bl.a. följande. Den budget kommunen har avsatt för projektet avviker inte nämnvärt från Gustafssons anbudssumma. Det har därmed inte funnits anledning att ifrågasätta dess anbudspris och begära ytterligare redovisning. Anbudet bedöms inte vara onormalt lågt.

SKÄLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

I 4 kap. 1 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

I 16 kap. 7 § LOU anges bl.a. följande. Om ett anbud förefaller vara onormalt lågt, ska den upphandlande myndigheten begära att leverantören förklarar det låga priset eller kostnaden. En sådan begäran om förklaring kan gälla

- 1.om leverantören kan utnyttja särskilt kostnadseffektiva metoder för att fullgöra kontraktet,
 - 2.om leverantören kan utnyttja tekniska lösningar eller ovanligt gynnsamma förhållanden för att fullgöra kontraktet,
 - 3.egenarten hos de varor, tjänster eller byggentreprenader som föreslås av leverantören,
 - 4.hur leverantören avser att fullgöra kontraktet med avseende på tillämpliga miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter,
 - 5.om leverantören kan få statligt stöd, eller
 - 6.skyldigheterna som avses i 17 kap. 6 eller 7 §.
- Myndigheten ska förkasta anbudet om leverantören inte på ett tillfredsställande sätt har förklarat det låga priset eller kostnaden. En upphandlande myndighet ska också förkasta en leverantörs anbud om den finner att det onormalt låga priset beror på att anbudet inte stämmer överens med tillämpliga miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter

I 20 kap. 6 § LOU anges att rätten ska besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts om den upphandlande myndigheten har brustit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Förvaltningsrättens bedömning

Inledningsvis konstateras att det i mål om ingripande enligt LOU som huvudprincip gäller 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).

Gustafssons anbudspris är visserligen klart lägre än Markmiljös anbudspris. Det som Markmiljö har anfört visar dock inte – mot kommunens bestående om att anbudet inte avviker nämnvärt från dess avsatta budget – att Gustafssons anbudspris är onormalt lågt på så sätt att kommunen skulle ha varit skyldig att begära en förklaring till det låga anbudspriset och förkasta anbudet för det fall en tillfredsställande förklaring inte lämnas. Markmiljö har inte förmått göra sannolikt att kommunen har brutit mot LOU på så sätt att Markmiljö lider eller kan komma att lida skada. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Susanne Karlberg

Rådmannen Susanne Karlberg har avgjort målet. Föredragande jurist har varit Anders Sanner.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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