



16.8.2023

Markkinaoikeus

markkinaoikeus@oikeus.fi

Viite: Markkinaoikeuden vastinepyyntö valitukseen 12.7.2023; diaarinro 300/03.04.04.00.04/2023

Asia: Vastine valitukseen

Lausuman antaja: Naantalin kaupungin tekninen lautakunta,
PL 43, 21101 Naantali, puh. (02) 4345 111

Asiamiehenä
Kaupunginlakimies Turo Järvinen
puh. 044 733 4552
sähköposti turo.jarvinen@naantali.fi

Päätös, jota valitus ja vastine koskevat:

Naantalin tekninen lautakunta 19.6.2023 § 78

Muutoksenhakija: Koneurakointi Heino Oy

Valituksessa esitetyt vaatimukset:

1. Valittaja vaatii markkinaoikeutta kumoamaan kyseisen hankintapäätöksen, kieltämään jatkamasta virheellistä hankintamenettelyä ja korjaamaan virheellinen menettely ja
2. toissijaisesti velvoittamaan Naantalin kaupunki suorittamaan hyvitysmaksuna 178 898 euroa sekä oikeudenkäyntikuluina tässä vaiheessa 6035 euroa.

Vastaus ja vaatimus oikeudenkäyntikulujen korvaamisesta:

Naantalin kaupunki vaatii markkinaoikeutta hylkäämään Koneurakointi Heino Oy:n valituksen ja vaatimukset perusteettomina sekä velvoittamaan Koneurakointi Heino Oy:n korvaamaan vastaamisesta aiheutuneesta työstä Naantalin kaupungin tämänhetkisinä oikeudenkäyntikuluina **1250 euroa** (alv 0%) lain mukaisine viivästyskorkein kolmenkymmenen (30) päivän kuluttua päätöksen antamisesta.

Vastaus perusteluineen:

C:\USERS\RAIJA.SEPPA\APPDATA\LOCAL\MICROSOFT\WINDOWS\INETCACHE\CONTENT.OUTLOOK\M11KVLO\VASTINE MAO HANKINTAPÄÄTÖS PERHETALO II 16082023.DOCX

Postiosoite
PL 43
21101 NAANTALI

Käyntiosoite
Käsityöläiskatu 2
21100 NAANTALI

Puh. +358 2 434 5111
Telefax +358 2 435 3060

Sähköposti
kirjaamo@naantali.fi
etunimi.sukunimi@naantali.fi

16.8.2023

1. Naantalin kaupunki vaatii kunnioittavasti, että markkinaoikeus hylkää valituksen perusteettomana.
2. Naantalin kaupunki kiistää kokonaisuudessaan valittajan hyvitysmaksuvaatimuksen niin perusteeltaan kuin määrältään. Valittajan oikeudenkäyntikuluista hyväksytään tähän mennessä määrältään kohtuullisena pidettävä 1500 euroa (alv 0%).

Hankintapäätöksen mukaan kaikki tarjoajat ovat täyttäneet tarjoajan soveltuvuudelle asetetut vaatimukset eikä menettely näin ollen ole ollut tarjoajia kohtaan syrjivää tai epätasapuolista eikä suhteellisuus- tai avoimuusperiaatteen vastaista.

Hankintayksikkö on tarkastanut Rajukivi Oy:n liikevaihdon tarjousten avauksen yhteydessä 7.6.2023 (avauspöytäkirja). Rajukivi Oy on esittänyt välitilipäätöksen ajalta 1.10.2022 – 30.4.2023, jolla ajalla Rajukivi Oy:n liikevaihto on ollut 3 788 928,79 euroa.

Markkinaoikeuden tapauksista MAO:234/15 ja MAO:371/18 ilmenevien oikeusohjeiden mukaisesti hankintayksiköllä on oikeus luottaa tarjoajan tarjouksessaan ilmoittamiin tietoihin, koska tarjouksen tekemisellä tarjoaja sitoutuu hankinnan toteuttamiseen tarjouspyynnössä esitetyllä tavalla.

Markkinaoikeus on tapauksessa MAO:H265/2022 todennut, että ”tarjoajien soveltuvuutta koskevilla vaatimuksilla hankintayksikkö pyrkii varmistumaan toimitajan kyvystä toteuttaa hankinta. Hankintayksiköllä on harkintavaltaa sen suhteen, milloin se katsoo, että hankinnan kokoon ja laatuun nähden riittävät edellytykset täyttyvät, kunhan menettely ei ole tarjoajia kohtaan syrjivää tai epätasapuolista eikä suhteellisuusperiaatteen tai avoimuusperiaatteen vastaista.”

Hankintayksikön asettaman referenssivaatimuksen (laajuudeltaan vastaavia rakentamisurakoita) tarkoitus on saada selvitys, että tarjoajalla on aiempaa kokemusta vastaavan kaltaisesta rakentamisesta tekniseltä suorituskyvyltään ja laajuudeltaan. Urakan (Perhetalon asemakaava-alueen kunnallistekniikan rakentaminen Vaihe 2) rakennustöihin kuuluu pääosin seuraavia töitä, jotka on mainittu tarjouspyynnössä pvm. 5.5.2023 kohdat II.1.4 ja II.2.4:

- a) katujen ja kevyen liikenteen väylien rakentaminen, joiden yhteispituus on noin 1900 m,
- b) kunnallistekniikan rakentaminen, joiden yhteispituus on noin 1600 m,
- c) katuvalaistuksen rakentaminen ja
- d) sähkö- ja televerkoston rakentaminen.

Hankintayksikkö on todennut Rajukivi Oy:n referenssiluettelosta, että tarjoajan referenssit vastaavat tekniseltä suorituskyvyltään ja laajuudeltaan tarjottavaa urakkaa. Rajukivi Oy:n referenssiluettelossa on ainakin seuraavat tarjouspyynnössä edellytetyt referenssit:

16.8.2023

- a) katujen ja kevyen liikenteen väylien rakentaminen
- Pommivaraston maanrakennusurakka, Mynämäki
 - Kuloistenniityn asemakaava-alueen rakentaminen, Raisio
 - Tullikadun rakentaminen välillä Tuulensuunkatu – Tori, Naantali
 - Kaupinkadun rakennusurakka, Tampere
 - Ruonan yhdystien kiertoliittymän rakentaminen, Naantali
- b) kunnallistekniikan rakentaminen
- Kuloistenniityn asemakaava-alueen rakentaminen, Raisio
 - Keskustan laatoituksen uusiminen, Raisio
 - Tullikadun rakentaminen välillä Tuulensuunkatu – Tori, Naantali
 - Kaupinkadun rakennusurakka, Tampere
 - Ruonan yhdystien kiertoliittymän rakentaminen, Naantali
- c) katuvalaistuksen rakentaminen
- Kuloistenniityn asemakaava-alueen rakentaminen, Raisio
 - Tullikadun rakentaminen välillä Tuulensuunkatu – Tori, Naantali
 - Ruonan yhdystien kiertoliittymän rakentaminen, Naantali
- d) sähkö- ja televerkoston rakentaminen
- Kuloistenniityn asemakaava-alueen rakentaminen, Raisio
 - Tullikadun rakentaminen välillä Tuulensuunkatu – Tori, Naantali
 - Ruonan yhdystien kiertoliittymän rakentaminen, Naantali

Yllä mainitut referenssit sisältävät tekniseltä suorituskyvyltään vastaavia töitä kuin tarjottava urakka.

Yllä mainitut referenssit sisältävät laajuudeltaan vastaavia töitä kuin tarjottava urakka. Vastaavuus voidaan todeta rakentamisajankohtaa (eli urakan pituutta) ja suoritettuja rakennustöitä vertaamalla. Tarjottavan urakan urakka-aika on pidempi (noin 14 kuukautta, Tarjouspyyntö kohta II.2.7), jolloin aika suhteessa tehtävään työhön vastaa esitettyjä referenssejä.

Tarjottavassa urakassa katuja ja kevyen liikenteen väyliä on 1900 metriä rakennettavaksi 14 kuukaudessa (1900 m / 14 kk = noin 135 m / 1 kk), johon verrattuna Rajukivi Oy:n referensseissä esimerkkinä Pommivaraston maanrakennusurakassa on rakennettu katuja 1500 metriä (m) / 6 kuukaudessa (kk) = 250 m / 1 kk.

Tarjottavassa urakassa kunnallistekniikan linjoja 1300 m / 14 kk = noin 92 m / 1 kk., johon verrattuna Rajukivi Oy:n referensseissä esimerkkinä Kaupinkadun rakennusurakassa on rakennettu kunnallistekniikkaa 360 metriä (m) / 6 kuukaudessa (kk) = 60 m / 1 kk ja esimerkkinä Keskustan laatoituksen uusiminen rakennusurakassa on rakennettu kunnallistekniikkaa 270 metriä (m) / 5 kuukaudessa (kk) = 54 m / 1 kk.

16.8.2023

Markkinaoikeus on päätöksessään 19.3.2020 nro 118/20 (Dnro 2019/29) todennut, että hankintayksiköllä on myös asettamiaan soveltuvuusvaatimuksia soveltaessaan harkintavaltaa, kunhan arviointi ei ole tarjoajia kohtaan syrjivää tai epätasapuolista eikä suhteellisuus- tai avoimuusperiaatteen vastaista. Hankintayksiköllä on siten harkintavaltaa sen suhteen, milloin se katsoo, että riittävät edellytykset täyttyvät ja minkälaisen riskin se ottaa hankinnan toteuttamatta jäämisestä, kunhan menettely ei ole tarjoajia kohtaan syrjivää tai epätasapuolista eikä suhteellisuus- tai avoimuusperiaatteen vastaista.

Hankintayksikkö ei siten ole toiminut hankintalain tai sen periaatteiden vastaisesti, vaan käyttänyt sillä olevaa harkintavaltaa tarjoajien taloudellisen ja teknisen suorituskyvyn arvioimiseksi tasapuolisesti.

Valittajan toissijaisen vaatimuksen osalta todetaan, että hankintalain 155 §:n mukaan hyvitysmaksua määrättäessä otetaan huomioon hankintayksikön virheen tai laiminlyönnin laatu, valituksen kohteena olevan hankinnan tai käyttöoikeussopimuksen arvo ja valittajalle aiheutuneet kustannukset ja vahinko.

Hankintayksikkö on edellä kuvatun mukaisesti ottanut kaikki saamansa tarjoukset huomioon, joista on valittu hinnaltaan halvin eli kohdellut kaikkia tarjoajia yhdenvertaisesti ja syrjimättömästi. Oikeuskäytännössä on vahvistettu muun muassa edellä mainituissa tapauksissa, että hankintayksiköllä on oikeus luottaa tarjoajan tarjouksessaan ilmoittamiin tietoihin ja että hankintayksiköllä on harkintavaltaa sen suhteen, milloin se katsoo, että hankinnan kokoon ja laatuun nähden riittävät edellytykset täyttyvät, kunhan menettely ei ole tarjoajia kohtaan syrjivää tai epätasapuolista eikä suhteellisuusperiaatteen tai avoimuusperiaatteen vastaista.

Valittaja ei myöskään ole väittänyt saatikka esittänyt selvitystä, että valittajalle olisi (oikeudenkäyntikulujen lisäksi) aiheutunut kustannuksia taikka vahinkoa asiassa.

Selvitys markkinaoikeuden pyytämistä hankinnan tiedoista:

- hankinnan ennakoitu arvonlisäveroton kokonaisarvo sinä ajankohtana, jolloin hankintailmoitus on toimitettu julkaistavaksi tai hankintamenettely on muutoin aloitettu:* Hankintayksikkö on ennakoinut hankinnan arvoksi 1.000.000 € - 2.500.000 € (alv 0 %). Ennakoitua arvoa ei ole julkaistu Tarjouspyynnössä.
- hankinnan sopimuskausi:* 14.8.2023 – 31.10.2024
- milloin ja miten hankintapäätös on annettu tiedoksi valittajalle ja mitkä asiakirjat tiedoksi on käsittänyt:* Hankintapäätös on annettu tiedoksi valittajalle 26.6.2023 Cloudian tarjouspalvelun kautta, josta kautta kaikki muukin hankintaan liittyvä tieto on kulkenut sähköisesti. Muita asiakirjoja, kuin Hankintapäätös (LIITE 1) ei ole annettu valittajalle urakoitsija valinnan yhteydessä. Valittajalle on



16.8.2023

pyynnöstä toimitettu 20.6.2023 paperisena Rajukivi Oy:n välitilinpäättös (1.10.2022-30.4.2023) sekä tilintarkastajan raportti yleisluontoisesta tarkastuksesta (Auditia Oy 30-5-2023).

4. *onko hankintasopimus jo allekirjoitettu tai hankintapäätös muutoin pantu täytäntöön:* Hankintasopimus on tarkoitus allekirjoittaa viikolla 34/2023.

Naantalin kaupunki
Tekninen lautakunta

Reima Ojala
tekninen johtaja

Turo Järvinen
kaupunginlakimies