



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2015-05-07
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 2008-15

SÖKANDE

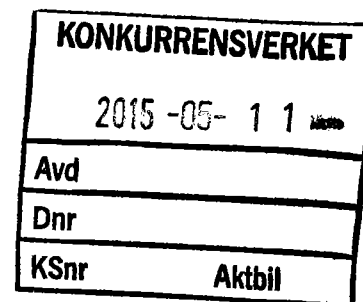
Sydsvenska Ståd AB, 556112-8249
 Sporregatan 1
 213 77 Malmö

MOTPARTER

1. Helsingborgs stad

Ombud: Stadsjuristen Magdalena Kocan
 Helsingborgs stad
 Rådhuset
 251 89 Helsingborg

2. Förenade Service AB
 Höjdrodersgatan 19
 212 39 Malmö



SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten förordnar att upphandlingen ska rättas på så sätt att en ny utvärdering görs sedan anbudet från Förenade Service i Sverige AB har förkastats.

BAKGRUND

Helsingborgs stad (Staden) genomför avrop från ett ramavtal för städtjänster (dnr 268/2014) i form av en förnyad konkurrensutsättning. Av tilldelningsbesked den 18 februari 2015 i den förnyade konkurrensutsättningen framgår att Förenade Service i Sverige AB antagits som leverantör.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Sydsvenska Städ AB ansöker om överprövning av upphandlingen och anför bl.a. följande. Antagen leverantör, Förenade Service AB, uppfyller inte det angivna kravet under förfrågningsunderlagets punkt 1.9 Timpriser understigande viss belopp, 225 kr per timme. Anbudet är baserat på 220 kr per timme.

Staden bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Enligt förfrågningsunderlaget, punkten 1.9, ska en förklaring lämnas om timpriset understiger den i förfrågningsunderlaget angivna beloppsgränsen. Staden har i det bakomliggande ramavtalet avseende städtjänster i punkten 1.1.9 ställt upp krav på att anbudsgivarna vid avrop enligt ramavtalet ska bilägga en förklaring till de timpriser som lämnas om dessa uppgår till eller understiger 225 kr/timme. Kravet har ställts i ljuset av 12 kap. 3 § LOU som ger Staden möjlighet att förkasta anbud som är orimligt låga. Ett orimligt lågt anbud får emellertid inte förkastas utan att anbudsgivaren givits möjlighet att förklara anbudet. Staden har på ett tydligt och transparent sätt i punkten 1.9 i förfrågningsunderlaget angett följande.

”Enligt ramavtalet punkten 1.1.9. Timpriser understigande visst belopp

Vid svar på avrop, genom förnyad konkurrensutsättning, där lämnat timpris, oavsett tjänst, är 225 kr/tim eller lägre, ska leverantören bilägga en förklaring till det låga priset. Bedöms priset, beaktat förklaringen, vara onormalt lågt så kommer anbudet att förkastas. Den upphandlande myndigheten kan begära att förklaringen ska visa på hur lönekostnaderna

beräknas utifrån minimilöner enligt punkten 3.2.9 i förfrågningsunderlaget. Arbetsmarknadspolitiskt stöd och lönebidrag kommer inte att godtas som förklaring till ett lågt pris då sådant ekonomiskt stöd inte är garanterat under hela avtalstiden.”

Syftet med kravet är att tydligt ange för anbudsgivarna var gränsen för ett orimligt lågt anbud går enligt Staden och vid vilken beloppsgräns Staden önskar en förklaring av anbudsgivaren. Härvid ska framhållas att Staden inte angett i vilket skede en förklaring av orimligt lågt pris ska biläggas anbudet. Eftersom Staden inte har ställt krav på att anbudsgivaren ska lämna timpriser för sina tjänster i anbudet, har kravet formulerats på så sätt att anbudsgivaren har kunnat acceptera eller inte acceptera kravet gällande timpriser. Förenade Service har i sitt anbud accepterat kravet avseende timpriser understigande ett viss belopp. Staden har inte haft anledning att ifrågasätta eller misstro det svar Förenade Service har lämnat. Följaktligen har Staden utgått från att det svar som Förenade Service lämnat i sitt anbud gällande timpriser understigande ett visst belopp är korrekt. Staden har emellertid genomfört en kontrollräkning av timpriser gällande de städtjänster som Förenade Service offererat. Med utgångspunkt i de priser som Förenade Service lämnat för respektive städtjänst enligt förfrågningsunderlaget har beräkningen resulterat i ett timpris på 224,26 kr/timme. Vid en avrundning uppåt framkommer därmed ett timpris på 225 kr/timme och således inte 220 så som Sydsvenska städ AB gör gällande. Förenade Service har vidare inkommit med en uträkning av timpriset till Staden. Den uträkning som Förenade Service lämnat visar även den på ett timpris på 225 kr/timme. Till Staden har Förenade Service förklarat att de på vissa objekt har räknat med ett lägre timpris och på andra objekt ett högre timpris än 225 kr/timme, vilket resulterar i ett genomsnittligt timpris för samtliga objekt på 225 kr/timme. Förenade Service har uppgett att de betraktat uppdraget som en upphandling och inte fyra individuella upphandlingar, då endast en leverantör ska antas. Förenade Service har vidare anfört till Staden att de med ett genomsnittligt timpris på 225 kr/timme anser att de håller sig inom de riktlinjer och ramar som ställs i förfrågningsunderlaget.

Enligt Staden ska kravet i förfrågningsunderlaget gällande timpriser inte tolkas på det sättet att minimipriset om 225 kr/timme gäller för vart och ett av städobjekten i en och samma upphandling, utan kan avse ett genomsnittligt timpris för samtliga objekt i upphandlingen. Med hänsyn härtill och med beaktande av den förklaring Förenade Service sedermera har lämnat menar Staden att Förenade Service uppfyller kravet gällande timpris. Då Förenade Service även i övrigt uppfyllt kraven i förfrågningsunderlaget har Staden rätteligen kvalificerat Förenade Service till utvärdering. Sydsvenska städ AB har inte anfört någonting om skaderisken för bolaget och har därmed inte visat att bolaget lidit skada av Stadens agerande.

Förenade Service AB har fått tillfälle att yttra sig över ansökan men har inte avhörts.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Ett anbud som inte uppfyller samtliga uppställda obligatoriska krav i en upphandling får inte antas utan ska förkastas, förutsatt att kraven i sig inte

är oproportionerliga eller på annat sätt strider mot grundläggande upphandlingsrättsliga principer. De obligatoriska kraven kan avse såväl krav på upphandlingsföremålet som formella krav.

I förevarande fall anges mycket tydligt i förfrågningsunderlagets punkt 1.9. att vid svar på avrop där lämnat timpris är 225 kr/tim eller lägre ska leverantören bilägga en förklaring till det låga priset. Enligt förvaltningsrättens uppfattning kan denna formulering inte bedömas på annat sätt än som ett sådant obligatoriskt krav som enligt förfrågningsunderlagets punkt 2.1. måste vara uppfyllt för att anbudet ska tas upp till utvärdering. De beräkningar som Staden respektive Förenade Service gjort visar på ett genomsnittligt timpris på i vart fall inte mer 225 kr/timme. Det har således ålegat Förenade Service att med sitt svar på avropet lämna en förklaring till det låga priset. Enligt punkten 3.1 ska anbudet i den förnyade konkurrensutställningen, d.v.s. svaret på avropet, vara Staden till handa den 12 februari 2015. Någon förklaring till det låga priset har, såvitt framkommit, inte lämnats av Förenade Service AB i samband med svaret på avropet. Förenade Service AB:s anbud uppfyller därmed inte samtliga uppställda obligatoriska krav i den aktuella upphandlingen. Anbudet skulle därför inte ha antagits. Genom att felaktigt anta Förenade Service AB:s anbud får Sydsvenska Städ AB anses ha lidit skada eftersom tilldelningskriteriet är lägsta pris och Sydsvenska Städ AB enligt utvärderingsprotokollet lämnat det näst lägsta priset. Skäl för ett ingripande enligt LOU föreligger därmed. En rättelse på sätt en ny anbudsutvärdering utförs, sedan anbudet från Förenade Service AB förkastats, är en tillräcklig åtgärd.

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



Jan Bratt



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kamrarrätten 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. Kamrarrätten 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.