



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**
Enhet 2

DOM
2014-09-12
Meddelad i
Linköping

Mål nr
5148-14

SÖKANDE

Arena Personal Nordic AB, 556651-9046
Box 30117
104 25 Stockholm

MOTPART

Eskilstuna kommun
631 86 Eskilstuna

Ombud: Stadsjuristen Owe Brännberg
Adress som ovan

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 177227

Postadress
Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress
Brigadgatan 3

Telefon
013-25 11 00

E-post:
forvaltningsrattenilinkoping@dom.se

Telefax
013-25 11 40

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Eskilstuna kommun (kommunen) genomför en upphandling avseende bemanningspersonal till kommunens nya omlastningscentral. Upphandlingen genomförs genom förenklat förfarande. Kommunen avser att teckna ramavtal med tre anbudsgivare. Tilldelningsbeslut meddelades den 15 juli 2014, enligt vilket anbud från Arena Personal Nordic AB (bolaget) inte anses kvalificerat, då dess anbud inte uppfyller kraven under punkt 2.2. *Pris* i förfrågningsunderlaget.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen görs om.

Kommunen bestrider bifall till bolagets ansökan.

VAD PARTERNA ANFÖRT

Bolaget

De förutsättningar som beskrivs i förfrågningsunderlaget samt de svar som lämnades under anbudstiden är mycket otydliga. På grund av det otydliga förfrågningsunderlaget är det orimligt för anbudsgivare att förutsäga arbetsplatsens löneläge. Detta är en förutsättning för att kunna lämna ett fast pris och samtidigt ha ambition att, som en seriös arbetsgivare och leverantör, tillsätta kompetent personal till de behov som kan tänkas uppkomma på arbetsplatsen. Förfrågningsunderlaget behöver förtydligas på ett sätt som gör det rimligt att lämna ett fast pris, alternativt att faktorprissättning används.

Kommunen

Vid anbudstidens utgång hade sju anbud inkommit, varav ett anbud inte ansågs kvalificerat för utvärdering och således uteslöts från deltagande i upphandlingen.

Av punkten 2.2. *Pris* i förfrågningsunderlaget framgår att anbudsgivaren ska ange ett timpris. Pris ska lämnas i SEK exklusive mervärdesskatt men inklusive sociala avgifter och semestertillägg. Förfrågningsunderlaget motsvarar krav på affärsmässighet, konkurrensneutralitet, proportionalitet och transparens som finns i LOU och gemenskapsrätten. Bolaget har inte lämnat anbudspris på det som efterfrågas i upphandlingen. Av tilldelningsbeslutet framgår att kontraktet tilldelats tre leverantörer vars anbud var de ekonomiskt mest fördelaktiga anbuden. Av tilldelningsbeslutet framgår vidare att bolaget rätteligen uteslutits då det bevisligen inte lämnat önskat timpris utan villkorat sitt lämnade pris. Bolagets anbud betraktas följaktligen som orent och ska därför inte utvärderas.

Bolaget har inte i tillräcklig grad kunnat visa att de har lidit eller kan komma att lida ekonomisk skada. Det har inte heller i tillräcklig grad kunnat visa att upphandlingen, dess förfrågningsunderlag eller dess utvärdering brister i transparens och/eller likabehandling eller på annat sätt står i strid med LOU eller konventionsrätten.

UTREDNINGEN I MÅLET

Av punkten 2.2. *Pris* i förfrågningsunderlaget framgår följande. Angivna priser ska vara fasta under avtalsperioden och inkludera alla med uppdraget förenliga kostnader. Omkostnader för genomförandet av uppdraget såsom: resor till och från omlastningscentralen, restider och traktamenten ska ingå i offererade priser. Anbudsgivaren ska ange ett timpris. Pris ska lämnas i

SEK exklusive mervärdesskatt men inklusive sociala avgifter och semestertillägg. Ob-tillägg utgår enligt kommunals kollektivavtal. Tillkommande kostnader accepteras ej. Onormalt låga anbud kommer att förkastas. Timpriser under 135 kr inklusive sociala avgifter och semestertillägg kommer att förkastas.

SKÅLEN FÖR FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Tillämpliga bestämmelser

Enligt 1 kap. 9 § LOU 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.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår bl.a. att om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § 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.

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 (jfr RÅ 2009 ref. 69). Förvaltningsrättens prövning utgör således en kontroll av om det på grundval av vad bolaget har anfört finns skäl för ingripande enligt LOU.

Bolaget har gjort gällande att förfrågningsunderlaget är otydligt på så sätt att det inte är rimligt att lämna ett fast pris.

Av förfrågningsunderlaget framgår bl.a. att angivna priser ska vara fasta under avtalsperioden och inkludera alla med uppdraget förenliga kostnader, att anbudsgivaren ska ange ett timpris samt hur priset ska lämnas. Bolaget har inte närmare angett på vilket sätt förfrågningsunderlaget är otydligt och hur det medför att det är orimligt att lämna ett pris enligt det aktuella kravet. Enligt förvaltningsrättens mening har bolaget därmed inte heller visat på brister i förfrågningsunderlaget som gör att det inte lever upp till de krav som kan ställas på ett sådant underlag (jfr RÅ 2002 ref. 50).

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska krav, s.k. skall-krav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet.

Eftersom det i målet är ostridigt att bolaget inte har lämnat pris, på sätt som angetts i förfrågningsunderlaget ställda skall-krav, har kommunen haft fog för att utesluta bolaget från upphandlingen. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

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

Hanna Shev

Föredragande har varit Caroline Marakbi.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

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

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.