



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM
2012-06-20
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
10402-12
Enhet 15

Sida 1 (7)

SÖKANDE

Städab Service Partner Sverige AB, 556064-2687
Box 855
751 08 Uppsala

MOTPART

Riksgälden
103 74 Stockholm

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2012 -06- 2 0	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 248145

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

E-post:

forvaltningsrattenistockholm@dom.se

Telefax

08-561 680 01

Expeditionstid

måndag – fredag

09:00-15:00

BAKGRUND, YRKANDEN M.M.

Riksgälden genomför en upphandling av städtjänster med mera (dnr 2012/594). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande.

Enligt en underrättelse den 11 maj 2012 avser Riksgälden att sluta avtal med en annan leverantör än Städab Service Partner Sverige AB (bolaget).

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen ska rättas på så sätt att bolagets anbud ska kvalificeras till utvärderingen. Till stöd för sin talan anför bolaget i huvudsak följande. Av tilldelningsbeslutet framgår att bolaget inte kvalificerat sig pga. för lågt pris per timme. Riksgälden har under anbudsprocessen begärt en förklaring till bolagets prisbilaga med beräkning av antalet produktionstimmar, snitt över ett år. I svaret har angetts att grunden för tidsberäkningen är 10 produktionstimmar per dag. Antalet produktionsdagar per månad och år kan dock variera med kalenderåren. Under kalenderåret 2013 är det 250 arbetsdagar, vilket innebär ett månadssnitt på 20,8 dagar och 208 timmar. Anbudspriset om 51 600 kr dividerat med 208 timmar ger ett timpris på 248 kr. Under kalenderåret 2014 är det 249 arbetsdagar, vilket innebär ett månadssnitt på 20,75 dagar och 207,5 timmar. Anbudspriset om 51 600 kr dividerat med 207,5 ger ett timpris på 249 kr. Då bolagets beräknade produktionstid per dag ger ett timpris på 248–249 kr, vilket är väl över 240 kr, ska anbudet kvalificeras till utvärderingen.

Riksgälden bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. I den nu relevanta punkten i förfrågningsunderlaget anges bl.a. två krav, ett avseende pris för regelmässig lokalvård och ett avseende vissa minimikrav. Minimikravet består i sin tur av två delar, avverkningsgrad och minimipris för kontroll av svart arbetskraft. Bolaget har lämnat ett bindande anbud i

upphandlingen och angett följande. Daglig lokalvård 51 600 kr per månad och beräknat antal produktionstimmar per månad, snitt över ett år 217. Av kravet framgår klart och tydligt att dessa uppgifter ska ingå i beräkningen av det timpris som ska användas för att kontrollera att minimipriset inte underskrids. Det framgår vidare klart hur beräkningen genomförs. Uppgifterna i bolagets anbud är klara och tydliga i detta avseende. Kontrollberäkningen har gett resultatet 238 kr per timme och är utförd på det sätt och med de uppgifter som anges i förfrågningsunderlaget och anbudet. Priset i anbudet understiger 240 kr per timme och underskrider därför det lägsta tillåtna timpriset. Bolaget uppfyller därmed inte alla krav i upphandlingen och har på denna grund inte kvalificerats för vidare prövning. Riksgälden har begärt förtydligande från de anbudsgivare som angett antal produktionstimmar per månad, snitt över ett år och beräknat antal produktionstimmar per dag som vid moträkning gett annat resultat än 20 eller 21 arbetsdagar per månad. Ett svar på begäran om förtydligande innebär inte att nya sakuppgifter får tillföras anbudet eller att anbudet får ändras. Riksgälden har inte tillåtit någon ändring av bolagets anbud på grund av svaret på begäran om förtydligande. Redovisningen i förtydligandet stämmer överens med den uppgift som bolaget angett i sitt anbud och någon uppenbar felskrivning, felräkning eller något annat uppenbart fel föreligger inte i anbudet. Förfrågningsunderlaget medger inte att anbudsgivare ändrar uppgifter i ett anbud, eller alternativa eller resonerande svar i anslutning till det aktuella kravet. Anbudsgivare ansvarar för de uppgifter som lämnas i anbudet och för att anbudet är komplett. Prövningen av anbudet har genomförts i enlighet med förfrågningsunderlaget och LOU. Bolaget har inte visat någon grund enligt vilken det kan medges rätt att ändra, förtydliga eller komplettera anbudet. Det finns ingen sådan grund. Även om en sådan grund ska anses föreligga, har bolaget i sitt förtydligande inte angett och preciserat vilket nytt beräknat antal produktionstimmar per månad som ska tillämpas i anbudet.

DOMSKÄL

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 principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Enligt 9 kap. 8 § LOU får en upphandlande myndighet tillåta att en anbudssökande eller anbudsgivare rättar en uppenbar felskrivning eller felräkning eller något annat uppenbart fel i anbudsansökan eller anbudet. Myndigheten får begära att en anbudsansökan eller ett anbud förtydligas eller kompletteras om det kan ske utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Myndigheten får också begära att en leverantör förtydligar eller kompletterar handlingar som getts in och som avses i 10 och 11 kap.

I 16 kap. 6 § LOU anges följande. 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 gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

En upphandling enligt LOU ska kännetecknas av förutsebarhet och öppenhet. Uppställda krav får inte frångås och utvärderingen av inkomna anbud ska ske i enlighet med vad som anges i förfrågningsunderlaget. Prövningen i förvaltningsrätten, som grundas på vad sökanden har framfört i målet, utgör en kontroll av om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU och om det finns grund för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU.

Bolaget har gjort gällande att deras anbud uppfyller förfrågningsunderlagets obligatoriska minimikrav avseende avverkningsgrad, produktionstid och pris och att Riksgälden därför borde ha beaktat bolagets anbud vid utvärderingen.

I förfrågningsunderlaget anges vissa minimikrav som ska uppfyllas för att anbudena ska kvalificeras till utvärderingsfasen. Det nu aktuella kravet är formulerat på följande sätt.

Krav: Anbudsgivarens pris och ersättning för löpande lokalvård skall uppfylla följande minimikrav.

Avverkningsgrad överstigande 456 kvm per timme och produktionstid understigande 10,0 timmar per dag accepteras inte. Anbudsgivarens offererade priser och ovan angivna uppgifter kommer att kontrolleras: Avverkningsgrad * antal produktionstimmar per dag = lokalytan.

I uträkningen av om realistiskt pris angivits kommer SSEF:s riktlinjer för kontroll av svart arbetskraft att användas. Angivet månadspris dividerat med antalet produktionstimmar per månad understigande 240 kr per timme accepteras inte.

Bolaget har i sitt anbud markerat att det aktuella kravet accepteras och i prisbilagan angett att priset per månad är 51 600 kr, att beräknat antal produktionstimmar per dag är 10 samt att beräknat antal produktionstimmar per månad, snitt över ett år uppgår till 217. Riksgälden har i ett e-postmeddelande bett bolaget förklara hur antalet produktionstimmar per månad har beräknats eftersom det angivna timantalet inte stämmer överens med det angivna antalet produktionstimmar per dag. Bolagets vice verkställande direktör har svarat följande. Grunden i anbudet för regelmässig/daglig lokalvård är 10 produktionstimmar per dag exklusive arbetsledartid. I sina interna månads kalkyler multiplicerar de dagsstädningen med 21,7 dagar. Hur många arbetsdagar det blir per år och månad varierar ju beroende på hur röda dagar infaller i kalenderåret. Om månadsfaktorn ska vara 21 eller 21,7 kan man alltid diskutera. Den relevanta grunden i beräkningen torde ändå vara antal produktionstimmar per dag.

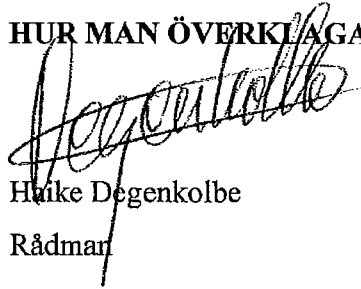
Det är anbudslämnaren som har att se till att uppgifterna i anbudet är korrekta och att anbudet i övrigt är komplett så att det är möjligt för den upphandlande myndigheten att bedöma om anbudet uppfyller samtliga skakrav i upphandlingen. Det finns i regel ingen möjlighet att beakta uppgifter som lämnas först i samband med processen i förvaltningsrätten för att på så sätt läka fel eller brister i det ursprungliga anbudet. I anbudet har bolaget uppgett att antalet produktionstimmar är 217 per månad. En kontrollräkning av om realistiskt pris har lämnats i upphandlingen, som görs i enlighet med den uppställning som finns presenterad i det aktuella kravet, ger att priset i bolagets anbud är ca 238 kr per timme. Det underskrider den accepterade gränsen om 240 kr per timme vilket är ett av skakraven i upphandlingen.

Riksgälden har begärt ett förtydligande från bolaget avseende det antal produktionstimmar per månad som angetts i anbudet. I svaret på den förfrågan anger bolaget inte att uppgiften i anbudet utgör en felskrivning, felräkning eller ett annat uppenbart fel som ska rättas och på vilket sätt uppgiften ska rättas. Även om svaret lämnar viss förklaring till den uppgift som angetts i anbudet så är det inte tillräckligt tydligt för att något annat antal produktionstimmar per månad ska kunna läggas till grund för kontrollräkningen av om realistiskt pris har lämnats i upphandlingen. Uppgiften om antalet produktionstimmar per månad som lämnats i bolagets anbud kan inte heller kompletteras med de senare gjorda resonemangen och beräkningarna som bolaget gjort utan risk för särbehandling eller konkurrensbegränsning. Det har således enligt förvaltningsrättens mening inte framkommit att bolagets anbud och förtydligandet uppfyller samtliga obligatoriska kvalificeringskrav i upphandlingen.

Sammantaget finner förvaltningsrätten att det inte framkommit omständigheter som visar att Riskgälden har utfört kvalificeringen av

upphandlingen i strid med LOU eller någon av de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna för offentlig upphandling. Förutsättningar för ingripande enligt 16 kap. 6 § LOU föreligger således inte. Bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

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



Håke Degenkolbe

Rådman

Föredragande har varit Jenny Kenneberg.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm. 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. Tiden för överklagandet för offentligpart räknas emellertid 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 det är av vikt för ledning av rättstillämpningen att överklagandet prövas, anledning förekommer till ändring i det slut vartill förvaltningsrätten kommit eller 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. den klagandes namn, personnummer, yrke, postadress och telefonnummer. Dessutom ska adress och telefonnummer till arbetsplatsen och eventuell annan plats där klaganden kan nås för delgivning lämnas om dessa uppgifter inte tidigare uppgetts i målet. Om någon person- eller adressuppgift ändras är det viktigt att anmälan snarast görs till kammarrätten,
2. det beslut som överklagas med uppgift
3. om förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för beslutet,
4. de skäl som klaganden anger till stöd för begäran om prövningstillstånd,
5. den ändring av förvaltningsrättens beslut som klaganden vill få till stånd,
6. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Skrivelsen ska vara undertecknad av klaganden eller hans ombud. Adressen till förvaltningsrätten framgår av beslutet. Om klaganden anlitar ombud ska denne sända in fullmakt i original samt uppgive sitt namn, adress och telefonnummer.

Om någon person- eller adressuppgift ändras, ska Ni utan dröjsmål anmäla ändringen till kammarrätten.

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.

DV 3109/1A LOU