



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 16

DOM
2014-07-02
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
8219-14

KLAGANDE

JBS Partner & Co Aktiebolag, 556764-5485

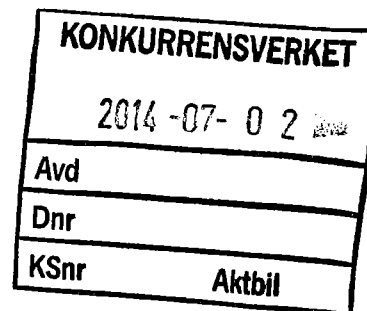
Ombud: Advokat Kristian Pedersen
Jur.kand. Ingrid Sandstedt
Advokatfirman Delphi
Box 1432
111 84 Stockholm

MOTPART

Ekerö kommun
Box 205
178 23 Ekerö

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår JBS Partner & Co Aktiebolags ansökan.

Dok.Id 496666

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

08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Ekerö kommun genomför en offentlig upphandling av städtjänster. Upphandlingen har genomförts som ett öppet förfarande enligt lagen om offentlig upphandling (LOU). Tilldelningsbeslut skickades till samtliga anbudsgivare den 21 april 2014 med innebörden att avtal avsågs tecknas med annan anbudsgivare än JBS Partner & Co Aktiebolag (JBS eller bolaget).

JBS ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar i första hand rättelse, i andra hand att upphandlingen sak göras om. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande. Kommunen har brutit mot likabehandlingsprincipen och transparensprincipen genom att felaktigt förkasta bolagets anbud. Kommunen har även brutit mot likabehandlingsprincipen och transparensprincipen genom att förkasta bolagets anbud men vid utvärderingen beakta anbud från Ferwent Cleaning Company AB, Mälärö Städservice AB, MIAB AB, Teknostäd AB och XLNT Allservice AB trots att inget av dessa anbud uppfyller samtliga ska-krav och därför borde ha förkastats.

Av de administrativa föreskrifterna framgår hur priser ska lämnas. Bl.a. ska prisbilagor fyllas i och bifogas anbudet. Enligt kravet ska priserna lämnas enligt följande: ”De sammantagna priserna per område (framkommer i prisbilagorna) ska av anbudsgivaren föras in i e-avrop enligt anvisning i utvärderingsmodellen.” Det är dessa prisuppgifter som är av vikt för att kommunen ska kunna utvärdera inkomna anbud. Bolaget fyllde i priserna i enlighet med instruktionerna för prisuppgifterna i e-avrop. Bolaget har därför uppfyllt den del av kravet som är väsentlig för att kommunen ska kunna utvärdera bolagets anbud. Att bolagets anbud var möjligt att utvärdera stöds även av det faktum att kommunen i det första

tilldelningsbeslutet utvärderade bolagets anbud. Även om kommunen anser att bolaget har brustit mot det aktuella ska-kravet genom att inte bifoga prislistor har relevanta priser lämnats på annat ställe, nämligen i det elektroniska systemet e-avrop. Att kommunen måhända anser att bolaget inte har lämnat den efterfrågade informationen på "rätt ställe" kan inte läggas till grund för att förkasta bolagets anbud när bolaget har lämnat de uppgifter som krävs för att utvärdera anbudet. Det rör sig om ett krav som redovisats under en rubrik som inte rör ska-krav och som heller inte funnits med i förteckningen av ska-krav. Priserna som ska utvärderas har lämnats separat i enlighet med kraven. Kravet är inte av vikt för att kunna utvärdera anbudet och ta tillvara konkurrensen. Bolaget har uppfyllt det aktuella ska-kravet.

Ekerö kommun bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. I de administrativa föreskrifterna gavs tydliga instruktioner för hur pris skulle lämnas. Det framgår tydligt att pris ska lämnas per objekt och vecka i prisbilaga som ska bifogas anbudet. Det är dessa priser som är de väsentliga. Att anbudsgivaren själv för över totalsumman till upphandlingssystemet E-avrop är endast en administrativ åtgärd för att underlätta upphandlingen. JBS hade till sitt anbud inte bifogat efterfrågade prisbilagor. Då avrop i vissa fall skulle komma att ske genom förnyad konkurrensutsättning är prisuppgifterna avseende varje "objekt" i prisbilagorna av största vikt. Att låta JBS komplettera med dessa bilagor i ett senare skede skulle ha givit anbudsgivaren längre tid på sig att utforma ett för den förnyade konkurrensutsättningen strategiskt bättre anbud.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Rättsliga förutsättningar och utgångspunkter

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt ska ange på vilka omständigheter denne grundar sin talan och att domstolens prövning är begränsad till de grunder som parten åberopat (jfr RÅ 2009 ref. 69). Överprövning enligt LOU utgör en kontroll, utifrån de omständigheter sökanden anfört, av att den upphandlande myndigheten har följt de grundläggande principerna som återfinns i 1 kap. 9 § LOU samt även om den upphandlande myndigheten följt övriga bestämmelser i LOU.

Det ankommer inte på förvaltningsrätten att genomföra en ny utvärdering eller i övrigt pröva lämpligheten av den upphandlande myndighetens beslut. I 1 kap. 9 § LOU stadgas följande. Upphandlande myndigheter ska 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.

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 har gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan är om JBS anbud har förkastats på ett sätt som strider mot de grundläggande principerna som återfinns i 1 kap. 9 § LOU eller övriga bestämmelser i LOU. Prövningen omfattar endast det krav som angetts som grund för uteslutningen.

Ekerö kommun har förkastat JBS anbud eftersom bolagets anbud inte innehållit prisbilagor i enlighet med punkt 1.3.2 i de administrativa föreskrifterna. JBS har gjort gällande att det har fyllt i prisuppgifterna i e-avrop och att bolagets anbud därmed varit möjligt att utvärdera.

I punkt 1.3.2 i de administrativa föreskrifterna anges bl.a. följande. Pris ska lämnas per objekt och vecka i prisbilagan som ska bifogas anbudet. De sammantagna priserna per område (framkommer i prisbilagorna) ska av anbudsgivaren föras in i e-avrop enligt anvisning i utvärderingsmodellen.

En av huvudprinciperna enligt LOU är att anbud som inte uppfyller samtliga i förfrågningsunderlaget obligatoriska krav, s.k. ska-krav, inte ska beaktas vid utvärderingen. Krav som anges i förfrågningsunderlaget måste således vara uppfyllda för att den upphandlande myndigheten ska kunna pröva anbudet. Så länge bestämmelserna i LOU och tillämpliga unionsrättsliga principer beaktas, är en upphandlande myndighet normalt oförhindrad att själv bestämma *om* och - i förekommande fall - *hur* anbudsgivaren i sitt anbud ska visa att aktuella ska-krav är uppfyllda.

Förvaltningsrätten konstaterar att kravet i punkt 1.3.2 i de administrativa föreskrifterna är ett s.k. ska-krav och att JBS anbud inte har uppfyllt ska-kravet i och med bolaget inte bifogat någon prisbilaga till sitt anbud. Det har därmed varit riktigt av Ekerö kommun att inte utvärdera JBS anbud och kommunens agerande har således inte skett i strid med LOU. Vad JBS har anfört, bl.a. om att priser lämnats på andra ställen i anbudet, ändrar inte bedömningen eftersom det framgår klart och tydligt i punkt 1.3.2. att pris ska lämnas i prisbilagan.

Eftersom JBS anbud har förkastats i kvalificeringsfasen kan bolaget inte anses ha lidit skada. Förvaltningsrätten finner därför inte skäl att pröva om övriga leverantörer uppfyller ska-kraven. Det saknas därmed grund för

ingripande enligt LOU varför bolagets ansökan om överprövning ska avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Kaija Hultquist

Rådman

Stéphanie Forsmark har föredragit målet.



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. 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.