



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

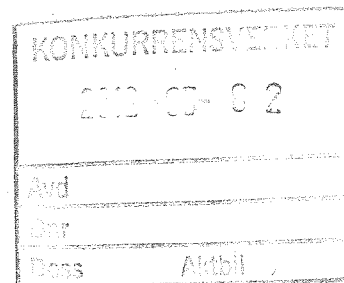
DOM
 2012-04-27
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 6171-12
 Enhet 13

SÖKANDE

Byggnadsförvaltarna i Skaraborg AB, 556572-6055
 Box 136
 541 23 Skövde

Ombud: Advokaten Allan Sarenmalm
 Advokathuset
 Box 63
 541 22 Skövde



MOTPART

Statens fastighetsverk
 Box 2263
 103 16 Stockholm

SAKEN

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

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avvisar Byggnadsförvaltarna i Skaraborg AB:s yrkande om interimistiskt beslut.

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 234926

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00	08-561 680 01	måndag – fredag 09:00-15:00
		E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se		

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Statens fastighetsverk (SFV) genomför en upphandling, genom öppet förfarande enligt LOU, av Driftentreprenader 2012, FO Sydväst. I tilldelningsbeslut avsänt den 14 mars 2012 beslutade SFV, beträffande entreprenad 4 Jönköping, att ingå avtal med annan anbudsgivare än Byggnadsförvaltarna i Skaraborg AB (Byggnadsförvaltarna).

Byggnadsförvaltarna ansöker om överprövning enligt LOU och begär inhibition av upphandlingen samt yrkar att upphandlingen ska göras om. Till stöd för talan anförs bl.a. följande. Vinnande anbudsgivare har angivit en minimiorganisation, dvs. ett minimum av heltidstjänster, på 1,95 st. som på årsbasis ska vara sysselsatta med entreprenaden. Deras anbud på 291 000 kr är ett orimligt lågt pris ställt i relation till lönekostnaden för nästan två heltidstjänster. Anbudet borde därför ha förkastats. Vidare är "heltidstjänster" inte definierat i förfrågningsunderlaget beträffande hur många timmar/år som beräknas.

SFV bestrider bifall till ansökan. Till stöd för talan anförs bl.a. följande. Anbudspriset från Primär är inte orimligt lågt vid jämförelse med bl.a. Byggnadsförvaltarnas anbud. Prisskillnaden är endast 30 200 kr/år. Primär har i sitt anbud angivit en minimiorganisation som kan tyckas vara hög i förhållande till deras anbudssumma/år. I samband med anbudsutvärdering gjordes en beräkning utifrån i det fall det antas att Primär lämnat anbud med samma förhållande mellan pris och organisation som Byggnadsförvaltarna gjort. Resultatet visade att Primär då skulle få en organisation på 0,37 årsarbetare istället för redovisade 1,95 st. En utvärdering och viktning av Primärs anbud med 0,37 årsarbetare visar att Primärs anbud fortfarande skulle vara det vinnande anbudet. Vidare framgår det av underlaget i upphandlingen vad som avses med minimiorganisation för uppdraget och hel-

tidstjänster. Förfrågningsunderlaget kompletterades genom PM 2 som skickades till samtliga anbudsgivare.

UTREDNINGEN

I förfrågningsunderlaget anges, såvitt nu är aktuellt, följande.

UF3.52 Prövning av anbud

Anbuden kommer att utvärderas genom viktning av följande bedömningsgrunder:

- *Pris för arbeten (viktningsprocent 70 %)*

I detta kriterium ingår:

1. För respektive entreprenad: Summan av fasta arvoden under kontraktstiden.
2. För respektive entreprenad: Bedömda kostnader under kontraktstiden för å-priser för tillkommande och avgående arbeten samt entreprenörsarvodet enligt ABFF 04 punkt 36.8 som inte ingår i den fasta ersättningen summeras efter att lämnade å-priser och procentpåslag multiplicerats med i anbudsformuläret angivna timmar eller annan enhet.

För respektive entreprenad: Summan av 1 och 2 under kontraktstiden ovan utgör "pris för arbeten".

(Med kontraktstid avses 3 år.)

- *Organisation för uppdraget (viktningsprocent 30 %)*

I detta kriterium ingår:

Antal heltidstjänster som E angivit i anbud som minimiorganisation för genomförande av respektive entreprenad som anbudsgivare väljer att lämna anbud på. Följande yrkesgrupper ingår i utvärderingskriteriet Organisation för uppdraget:

- Förvaltare/Arbetsledare
- Energiptimerare
- Fastighetstekniker
- Fastighetsskötare/Trädgårdsarbetare

/.../

I PM nr 2 daterad 2012-01-23 anges, såvitt nu är aktuellt, följande.

2. Följande ytterligare förtydliganden/kompletteringar av förfrågningsunderlaget skall gälla:

Förtydliganden/kompletteringar till texter anges med kursivt teckensnitt.

/.../

Handling 06.2 Särskilda föreskrifter, punkten SF3.2, 1:a punktstycket

Text från ovanstående handling:

- Organisationsplan, struktur och antal heltidstjänster (organisation och bemanning för uppdraget skall avse den miniminivå som E avser att genomföra uppdraget med. I det fall det skulle visa sig att uppdraget skulle kräva ytterligare resurser utöver det E redovisat i sitt anbud för fullgörande av den kvalitet som B angivit i förfrågningsunderlaget, skall detta ej föranleda någon förändring av kontraktssumman)

Med heltidstjänster avses årsarbetare. Anbudsgivare kan även ange del av årsarbetare, t.ex. 20 % (gäller även vid angivande av organisation enligt anbudsformulär).

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 vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

Av 16 kap. 6 § LOU framgår 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

Den aktuella upphandlingen påbörjades efter den 15 juli 2010 och för upphandlingen har gällt en s.k. avtalsspärr. Detta innebär att den upphandlande myndigheten inte får ingå avtal inom viss tid efter det att underrättelsen om tilldelningsbeslut har skickats ut. Genom Byggnadsförvaltarnas ansökan om överprövning fortsatte avtalsspärren att gälla under handläggningen i förvaltningsrätten (förlängd avtalsspärr). Bolagets yrkande om interimistiskt beslut ger därmed inte anledning till någon åtgärd från förvaltningsrättens sida och ska därför avvisas.

I mål om ingripande enligt LOU gäller som huvudprincip att den part som gör gällande att en upphandling är felaktig på ett klart sätt anger vilka omständigheter denne grundar sin talan på (se RÅ 2009 ref. 69). Förvaltningsrättens prövning utgör en kontroll av om det på grund av vad sökanden har

anfört finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. Det ankommer dock inte på domstolen att i övrigt pröva lämpligheten av den upphandlande myndighetens beslut.

Beträffande SFV:s anbudsutvärdering framgår det av 12 kap. 3 § LOU att en upphandlande myndighet får förkasta ett anbud om den finner att priset är onormalt lågt. Bestämmelsen innebär dock inte en skyldighet för myndigheten att förkasta ett sådant anbud. Enbart den omständigheten att den upphandlande myndigheten valt att utvärdera ett anbud med ett pris som förefaller lågt strider således inte mot LOU. Förvaltningsrätten finner därför, utan att behöva ta ställning till frågan om det vinnande anbudet är onormalt lågt, att det som Byggnadsförvaltarna anför beträffande SFV:s utvärdering inte utgör grund för ingripande enligt LOU.

Vad gäller förfrågningsunderlagets utformning och utvärderingskriteriet "Organisation för uppdraget" konstaterar förvaltningsrätten att SFV definierat begreppet "heltidstjänster" i en PM som skickats till samtliga anbudsgivare. Förvaltningsrätten finner inte att det av Byggnadsförvaltarnas argumentation är visat annat än att förfrågningsunderlaget är tillräckligt tydligt utformat. Det har därför inte heller i denna del framkommit att SFV brutit mot några bestämmelser eller grundläggande principer för upphandling. Överklagandet ska därför avslås.

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



Anna Lönnestav

Rådman

Föredragande har varit förvaltningsrättsnotarien Jonas Sunding.



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 uppge 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