



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
 Allmänna avdelningen

DOM
 2011-09-05
 Meddelad i
 Stockholm

Mål nr
 13151-11
 Enhet 14

SÖKANDE

Fervent Cleaning Company AB, 556511-9012
 Box 1490
 171 28 Solna

MOTPART

Täby kommun
 183 80 Täby

SAKEN

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

KONKURRENSVERKET	
2011-09-07	
Avd	
Dnr	
Doss	Aktbil

DOMSLUT

Förvaltningsrätten avslår Fervent Cleaning Company AB:s ansökan om överprövning.

Dok.Id 147569

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.

Täby kommun (kommunen) genomför en upphandling ”Lokalvårdtjänster 2011”, dnr KS27/2011-28. Upphandlingen avser lokalvårdstjänster inom Täby kommun och är uppdelad i fyra delområden. Upphandlingen sker genom öppet förfarande.

Fervent Cleaning Company AB (FCC) ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett. Till stöd för sin ansökan anför FCC att kommunen har förkastat anbud på grund av orimligt låga priser, utan att ge någon förklaring. Kommunen har dessutom antagit anbud där leverantören lämnat en lägre anbudssumma.

Kommunen bestrider FCC:s begäran och yrkar att ansökan ska avslås. Till stöd för sin talan anförs bl.a. följande.

Under utvärderingen av inkomna anbud konstaterade kommunen att några anbudsgivare uppfattat prisuppgiften för storstädning annorlunda och istället för det önskade totalpriset för en eventuell tillkommande storstädning (inkl golvvård), lämnat någon form av å-pris för sådan storstädning – några anbud angav pris per kvm, i något fall pris per timma.

Anbudena var vid denna tidpunkt inte jämförbara och förfrågningsunderlaget var inte tillräckligt tydligt. Kommunen beslöt därför att genomföra ett förtydligande till samtliga anbudsgivare för att säkerställa att alla uppfattat förutsättningarna på samma sätt. Kommunen skickade den 2 juni ut information om hur priserna skulle lämnas, och bad samtliga anbudsgivare att bekräfta tidigare lämnade priser eller inkomma med de justeringar som föranleddes av informationsutskicket. Anbudsgivarnas priser var märkligt låga och som ett riktmärke räknades genomsnittspriser fram för de olika

prisuppgifterna. De priser som låg under hälften av genomsnittet bedömdes som onormalt låga.

Kommunen bad om förklaring till onormalt låga priser från de leverantörer vars anbud bedömdes kunna komma ifråga för tilldelning av kontrakt och som sammantaget erbjöd de lägsta utvärderingssummorna.

Beroende på de förklaringar som inkom till de onormalt låga prisuppgifterna, gjorde kommunen olika bedömningar. Vissa förklaringar accepterades som rimliga, varvid anbudet deltog i utvärderingen och ofta tilldelades kontrakt. I något fall inkom ingen förklaring alls (till ett av två omfrågade delområden), vilket resulterade i att anbudet förkastades i det ena delområdet.

De priser som FCC lämnat avseende tillkommande storstädning (inkl golvvård) låg i delområde 2-4 delområden under hälften av genomsnittspriset., vilket därmed bedömdes som onormalt lågt. Eftersom den totala utvärderingssumman för FCC i samtliga dessa delområden ändå bedömdes ligga alltför högt för att överhuvudtaget kunna komma ifråga för tilldelning av kontrakt, bedömdes det inte affärsmässigt att begära förklaring till dessa enskilda prisuppgifter.

DOMSKÄL

Tillämpliga bestämmelser

I 1 kap. 9 § LOU anges följande. Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och ickediskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Vid upphandlingar ska vidare principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet iakttas.

I 12 kap. 3 § anges följande. En upphandlande myndighet får förkasta ett anbud om den finner att priset är onormalt lågt. Anbudet får dock förkastas först sedan myndigheten skriftligen begärt en förklaring till det låga anbudet och inte fått ett tillfredsställande svar.

En begäran om förklaring kan gälla

1. om anbudsgivaren kan utnyttja särskilt kostnadseffektiva metoder att fullgöra kontraktet,
 2. om anbudsgivaren kan utnyttja tekniska lösningar eller ovanligt gynnsamma förhållanden för att fullgöra kontraktet,
 3. egenarten hos de varor, tjänster eller byggtreprenader som föreslås av anbudsgivaren,
 4. om anbudsgivaren iakttar de bestämmelser om arbetarskydd och arbetsförhållanden som gäller på den ort där kontraktet skall fullgöras, och
 5. om anbudsgivaren fått möjlighet att erhålla statligt stöd.
- Den upphandlande myndigheten skall ge anbudsgivaren tillfälle att yttra sig över myndighetens skäl för att förkasta anbudet med beaktande av de lämnade förklaringarna.

I 16 kap. 5 § 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 lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts.

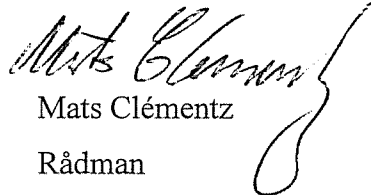
Förvaltningsrättens bedömning

Enligt bestämmelsen i 12 kap. 3 § LOU får en upphandlande myndighet förkasta ett anbud om den finner att priset är onormalt lågt. Anbudet får förkastas först sedan myndigheten skriftligen begärt en förklaring till det låga anbudet och inte fått tillfredsställande svar.

Vad FCC har anfört visar att ifrågavarande upphandling har skett i strid med LOU då bolaget inte getts möjlighet att förklara det låga anbudet. För att åtgärd enligt 16 kap. 5 § LOU ska beslutas av förvaltningsrätten krävs, förutom att den upphandlande enheten brutit mot LOU, att leverantören som ansöker om överprövning har lidit eller kan komma att lida skada till följd härav. I förfrågningsunderlaget punkt 2.6 anges att anbud med lägst pris kommer att antas. FCC har lämnat femte bästa priset för delområde ett och två, det näst bästa priset för delområde två och det fjärde bästa priset för delområde fyra. I FCC:s ansökan om överprövning framgår inte hur och på vilket sätt som FCC skulle ha lämnat det vinnande anbudet i upphandlingen. Vid sådant förhållande anser förvaltningsrätten att FCC

inte lidit eller riskerat att lida skada. Det saknas således skäl till att vidta åtgärder enligt 16 kap. 5 § LOU. FCC:s ansökan ska därför avslås.

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



Mats Clémentz
Rådman

Målet har föredragits av Josephine Wilson



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