



SÖKANDE

Ventilation & Kylservice AB, 556542-1236
Myrängsvägen 10
891 51 Örnsköldsvik

MOTPART

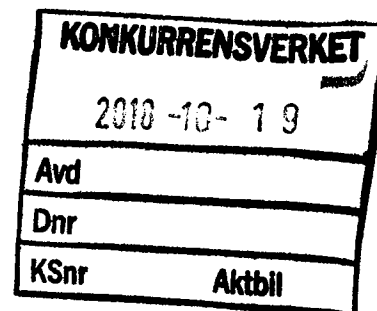
Umeå kommun
901 84 Umeå

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling - LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.



BAKGRUND OCH YRKANDEN

I målet aktuell upphandling avser ramavtal för Service Storköksutrustning (dnr 17206). Umeå kommun (kommunen) agerar som inköpscentral och tecknar avtal från vilket kommunerna Nordmaling, Vännäs, Bjurholm, Robertsfors, Vindeln och Umeå är avropsberättigade.

Två anbud har inkommit i upphandlingen, från Ventilation & Kylservice AB och från Svensk Storköksservice AB. Bägge anbuden har utvärderats och kommunen har beslutat att anta det anbud som lämnats av Svensk Storköksservice AB (Storköksservice).

Ventilation & Kylservice AB (Ventilation & Kylservice) ansöker i förvaltningsrätten om överprövning av upphandlingen.

Kommunen motsätter sig bifall till ansökan.

PARTERNAS ANFÖRANDEN

Ventilation & Kylservice anför bl.a. följande.

Det finns en del att anmärka på i Storköksservices svar i dialogen med kommunen. Storköksservice anser bl.a. att det är fritt för anbudsgivaren att utföra service när det sammanfaller med en felanmälan. Detta är inte i enlighet med vad som angetts i upphandlingsdokumenten och avviker avsevärt från det.

I dialogen med kommunen anger Storköksservice följande:

Det är många kök som har färre än 10 produkter, i vissa fall endast 1 produkt. Någon gång under året sker en felanmälan och samtidigt som vi utför reparationen kommer vi att utföra servicegenomgången, funktionservice enligt uppgifter från upphandlingen. Vilket medför en synergieffekt i restid och kostnad för servicebil samt miljöbesparing.

Servicegenomgången redovisas separat och belastar inte reparationens fakturering.

När Storköksservice anger att de årliga servicegenomgångarna debiteras med 0 kr per objekt framstår det som att man "bjuder" på något vilket alla vet inte existerar.

Beträffande Storköksservices timprislista framstår det som att samma debitering gäller vid helgdag som vardag eftermiddag eller ordinarie arbetstid vilket framstår som otroligt.

Kommunen anför bl.a. följande.

Vid anbudsöppning framgick att Storköksservice lämnat 0 kr i anbud på ett antal poster varpå kommunen, i enlighet med 16 kap. 7 § LOU, efterfrågade en förklaring. Kommunen bedömde att den förklaring som Storköksservice lämnade var rimlig och att det därmed inte fanns skäl att förkasta anbudet.

Ventilation & Kylservice menar att den förklaring som Storköksservice har lämnat avseende att den årliga funktionsservicen på vissa produkter kan komma att genomföras i samband med en felanmälan inte stämmer överens med vad som efterfrågades i upphandlingsdokumenten.

Kommunen har i upphandlingsdokumenten ställt krav på att samtliga produkter ska genomgå en årlig funktionsservice, därtill angavs även vad den årliga servicen ska innehålla. Något krav på när under året som servicen ska utföras ställdes dock inte och inte heller angavs en begränsning om att den årliga funktionsservicen inte får sammanfalla med annat arbete.

Då inget krav ställdes på utförandetid för den årliga servicen och ingen begränsning angavs i upphandlingsdokumentet så innebär det att den förklaring som Storköksservice har lämnat avseende synergieffekten då den årliga

servicen utförs i samband med en felanmälan är tillfredsställande och följer det som har efterfrågats av kommunen.

Trots att Storköksservice har lämnat 0 kronor i anbud för den årliga servicen så skiljer sig anbudet åt så pass mycket i övrigt att Storköksservice ändå hade vunnit upphandlingen om samma priser som Ventilation & Kylservice lagts på denna del. Någon skada eller risk för skada föreligger således inte.

	Ventilation & Kylservice	Storköksservice
Årlig service	160 635 kr	0 kr
Tillkommande underhåll och service	838 300 kr	520 010 kr
Reducering (Kvalitet)	- 260 000 kr	- 225 000 kr
	<hr/>	<hr/>
	738 935 kr	295 010 kr

Ventilation & Kylservice menar att de timpriser som Storköksservice har lämnat "framstår som otroligt". Ett av syftena med en upphandling är att få en bra och sund konkurrens på marknaden och det ligger därför i sakens natur att priserna varierar från företag till företag utifrån de affärsöverväganden som respektive företag gör i samband med prissättningen. Att Storköksservice har lämnat samma timpriser oavsett veckodag eller tid på dygnet är därmed inte något anmärkningsvärt i sig och priset är inte heller att anse som onormalt lågt.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet. (4 kap. 1 § LOU)

Om ett anbud förefaller vara onormalt lågt, ska den upphandlande myndigheten begära att leverantören förklarar det låga priset eller kostnaden. En

sådan begäran om förklaring kan gälla

1. om leverantören kan utnyttja särskilt kostnadseffektiva metoder för att fullgöra kontraktet,
2. om leverantören kan utnyttja tekniska lösningar eller ovanligt gynnsamma förhållanden för att fullgöra kontraktet,
3. egenarten hos de varor, tjänster eller byggentreprenader som föreslås av leverantören,
4. hur leverantören avser att fullgöra kontraktet med avseende på tillämpliga miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter,
5. om leverantören kan få statligt stöd, eller
6. skyldigheterna som avses i 17 kap. 6 eller 7 §§.

Myndigheten ska förkasta anbudet om leverantören inte på ett tillfredsställande sätt har förklarat det låga priset eller kostnaden.

En upphandlande myndighet ska också förkasta en leverantörs anbud om den finner att det onormalt låga priset beror på att anbudet inte stämmer överens med tillämpliga miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter. (16 kap. 7 § LOU)

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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. (20 kap. 6 § första stycket LOU)

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Förvaltningsrätten noterar inledningsvis att det normalt sett ankommer på den sökande i ett upphandlingsmål att på ett klart och tydligt sätt ange vilka omständigheter talan grundas på (jfr RÅ 2009 ref. 69) samt att klargöra och utveckla påstådda felaktigheter i en upphandling.

Ventilation & Kylservice synes mena att anbudet från Storköksservice är onormalt lågt avseende årlig service och timpriser samt att den förklaring som lämnats avseende priset för årlig service inte är tillfredsställande.

Om ett anbud förefaller vara onormalt lågt ska den upphandlande myndigheten enligt 16 kap. 7 § LOU begära att leverantören förklarar det låga priset. Vidare ska myndigheten enligt nämnda bestämmelse förkasta anbudet om leverantören inte på ett tillfredsställande sätt förklarat det låga priset. En upphandlande myndighet ska dock utan att begära en förklaring förkasta en leverantörs anbud om den finner att det onormalt låga priset beror på att anbudet inte stämmer överens med tillämpliga miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter.

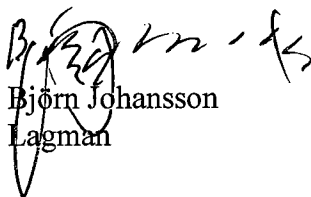
Kommunen har bedömt att Storköksservices anbud, såvitt avser priset för årlig service, förefaller orimligt lågt och därför begärt en förklaring i den delen av anbudsgivaren. Förvaltningsrätten anser i likhet med kommunen att den förklaring som getts måste anses vara tillfredsställande. Det har heller inte framkommit att det på något sätt skulle strida mot vad som angetts i upphandlingsdokumenten att utföra årlig service i samband med felanmälan.

Vad gäller det som förts fram av Ventilation & Kylservice om att timpriserna i Storköksservices anbud är orimligt låga, vilket innebär att kommunen i så fall borde ha begärt en förklaring av Storköksservice även i den delen, noterar förvaltningsrätten att sökanden har bevisbördan för att vinnande anbud förefaller vara onormalt lågt. Eftersom upphandlande myndigheter måste anses ha en relativt stor frihet att avgöra vad som ska anses vara ett onormalt lågt anbud krävs att sökanden förebringar förhållandevis stark bevisning till stöd för att anbudet är att betrakta som onormalt lågt (jfr Kamrätten i Jönköpings dom den 16 mars 2018 i mål nr 2895-2896-17).

Ventilation & Kylservice har endast anfört att samma debitering gäller vid helgdag som vardag eftermiddag eller ordinarie arbetstid. Eftersom kommunen har en förhållandevis stor frihet att avgöra vad som utgör ett onormalt lågt anbud kan Ventilation & Kylservice inte med erforderlig styrka anses ha visat att Storköksservices timpriser borde ha framstått som onormalt låga på ett sådant sätt att det har ålegat kommunen att begära en förklaring till anbudet även i den delen.

På grund av det anförda, och då inte heller vad som i övrigt anförts av Ventilation & Kylservice medför att förfarandet vid upphandlingen kan anses strida mot någon bestämmelse i LOU eller mot någon av de gemenskapsrättsliga principerna, ska ansökan avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)


Björn Johansson
Lagman

Målet har föredragits av Christina Röckner.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen för överklagande är en helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.

