



SÖKANDE

Affektor Utveckling AB, 556550-6648
Svenstorps Gård
266 98 Hjärnarp

MOTPART

Ängelholms kommun
262 80 Ängelholm

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling (LOU)

KONKURRENSVERKET	
2013 -05- 2 7	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Affektor Utveckling AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

Ängelholms kommun genomför upphandling avseende "Vikarietjänster till barn- och utbildningsförvaltningen". Upphandlingen genomförs enligt reglerna om förenklat förfarande i LOU. Av tilldelningsbeslut den 9 april 2013 framgår att uppdraget ska tilldelas VRE Education AB.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

Affektor Utveckling AB begär överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska rättas på så sätt att anbudet från VRE Education AB utesluts och ny anbudsutvärdering genomförs.

Till stöd för talan anförs i huvudsak följande. Ramavtalet har tilldelats en part med oseriöst avvikande anbudspris. Priset är orimligt lågt i förhållande till omständigheterna som råder i nordvästra Skåne. Konkurrensen har därmed snedvridits. Av förfrågningsunderlaget framgår under "Sociala och etiska krav" att den nationella lagstadgade minimilönen är lägsta accepterade lönenivån. Lönenivån i regionen ger en egenkostnad på 209 kr/tim utan någon höjd för egna pålägg och kostnader. VRE Education AB har erbjudit ett anbudspris på 100 kr/tim, vilket är helt orimligt. Det är ställt utom allt rimligt tvivel att VRE Education AB inte tänker leverera förskollärare till kommunen. VRE Education AB har i svar till kommunen uppgett att bolaget är berett att acceptera en lägre total marginal. Det avvikande anbudspriset innebär att bolaget skulle kalkylera med en kostnad på tiotals miljoner under en period om fyra år, vilket inte är rimligt. Affektor Utveckling AB, som har kalkylerat med verkliga kostnader, lider skada genom att inte tilldelas kontraktet.

Ängelholms kommun bestrider bifall till ansökan och anför bl.a. följande. Upphandlingen har inte genomförts i strid med LOU och Affektor Utveckling AB har inte lidit skada. Upphandlande myndighet får enligt 15 kap. 17 § LOU

förkasta ett anbud om den finner priset onormalt lågt. Myndigheten måste dock först skriftligen begära en förklaring och anbudet kan förkastas om inte tillfredsställande svar getts.

Kommunen ställde frågor till VRE Education AB angående den låga ersättningen som begärs för förskollärare. VRE Education AB har lämnat ett svar som av kommunen bedöms som tillfredsställande. Enligt VRE Education AB är bolaget berett att ta en förlust för att vinna marknadsandelar. Den ersättning som VRE Education AB begär av kommunen är inte lika med den timlön som bolaget betalar till den personal som anlitas. Affektor Utveckling AB menar att VRE Education AB inte avser att leverera förskollärare till kommunen. Även detta har kommunen ställt frågor om och fått till svar att för den händelse VRE Education AB vinner upphandlingen kommer man omgående att rekrytera personal inom de av kommunen efterfrågade kategorierna för att på så sätt möta efterfrågan i kommunen.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

En upphandlande myndighet ska enligt 1 kap. 9 § LOU 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.

Vid överprövningar enligt LOU gäller att förvaltningsrätten i princip endast prövar de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Av 16 kap. 4 och 6 §§ LOU framgår att förvaltningsrätten kan pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Affektor Utveckling AB gör gällande att Ängelholms kommun brutit mot LOU genom att anta ett anbud med ett onormalt lågt pris. Av 15 kap. 17 § framgår att en upphandlande myndighet får förkasta ett anbud om den finner priset onormalt lågt. Någon skyldighet för en upphandlande myndighet att förkasta ett onormalt lågt anbud följer dock inte av LOU.

Enligt förvaltningsrättens mening visar inte vad Affektor Utveckling AB anfört och åberopat att Ängelholms kommun i det aktuella upphandlingsförfarandet har brutit mot LOU på ett sådant sätt att bolaget därigenom har lidit eller riskerat att lida skada. Affektor Utveckling AB:s ansökan om ingripande mot upphandlingen ska därför avslås.

Upplyningsvis antecknas att förvaltningsrätten i dom denna dag, på ansökan av annan leverantör, förordnat att den aktuella upphandlingen ska göras om (mål nr 3958-13).

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



Anders Mattsson

Lena Palmér har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **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 3109/1B LOU

