



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
2013 -12- 1 2
 Meddelad i
 Malmö

Mål nr
 11279-13

KONKURRENSVERKET	
2013 -12- 1 3	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

SÖKANDE

Hiss-Craft i Skåne AB, 556761-9886
 Muskötgatan 11
 254 66 Helsingborg

MOTPARTER

1. AB Svalövsbostäder
 2. AB Svalövslokaler
 Box 4
 268 21 Svalöv

Ombud: advokat Lars Nerbrand och jur.kand. Annika Andersson
 Advokatfirman Lindahl KB
 Studentgatan 6
 211 38 Malmö

SAKEN

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

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Hiss-Craft i Skåne AB:s yrkande om ingripande enligt LOU.

YRKANDE OCH INSTÄLLNING

AB Svalövsbostäder och AB Svalövslokaler (nedan Svalövsbostäder) genomför en upphandling av serviceavtal av hissar med förenklat förfarande enligt LOU. Enligt tilldelningsbeslutet har Thyssen Krupp Elevator Sverige AB tilldelats kontraktet. Hiss-Craft AB (nedan Hiss-Craft) har placerat sig på andra plats.

Hiss-Craft ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att den ska ändras på så sätt att även inställelseersättning ska beaktas vid utvärderingen, varefter Hiss-Craft ska förklaras vara vinnare av upphandlingen.

Svalövsbostäder bestrider bifall till yrkandet.

OMSTÄNDIGHETERNA I MÅLET

Hiss-Craft har åberopat följande omständigheter

Utvärderingen har skett enligt principen om att anta det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Trots detta har Svalövsbostäder i sin bedömning inte tagit hänsyn till kända tillkommande kostnader (inställelseersättningar). I förfrågningsunderlaget står att inställelseersättning ska anges. I beslutsprocessen har man däremot inte tagit hänsyn till denna kostnad alls. Vid en enkel analys framgår tydligt att redan vid första insatsen överstiger kostnaderna – på grund av tillkommande inställelseersättningar – den totalsumma man använt som underlag i sin bedömning.

Om man antar att beställarens installationer följer den övriga branschens genomsnittliga nivåer för driftstörningar och felanmälningar kan man med fog uppskatta att antalet inställelser per år uppgår till cirka 50 gånger. Den

faktiska kostnaden blir då 17 300 kr högre än den vinnande totalsumman på 100 750 kr. Redan efter första insatsen kommer man att bli debiterad tillkommande avgifter, varefter den antagna totalsumman spricker.

Beställaren har genom sin märkliga kostnadsanalys äventyrat sin trovärdighet i LOU-sammanhang då man valt att inte ta hänsyn till inställelseersättningen. Ett sådant förfarande skulle innebära att anbudsgivare skulle kunna sätta låga nivåer på sina fasta ersättningar för att samtidigt ange riktigt höga inställelseersättningar.

Vidare har Svalövsbostäder har inte angett om kostnaden för säkerhetsbesiktningar ska ingå eller kunna faktureras utöver det fasta avtalet vilket är brukligt i andra förekommande hiss-service-upphandlingar. Svalövsbostäder har även i detta avseende varit otydliga i sitt förfrågningsunderlag om vad som gäller vid deras kostnadsanalys.

Svalövsbostäder har anfört följande

I förfrågningsunderlaget har uppställts krav på att anbudsgivarna ska ange vissa priser. Alla angivna priser har emellertid inte utvärderats. Utvärderingen har skett helt i enlighet med vad som angivits i förfrågningsunderlaget. Eftersom det inte har angivits i underlaget att bilkostnadsersättning ska utvärderas har de därför varit förhindrade att ta hänsyn till detta i sin utvärdering. Det är inte heller möjligt att rätta utvärderingen genom att i efterhand ta hänsyn till kriterier som inte angivits i förfrågningsunderlaget.

Utvärderingen har genomförts i enlighet med principen om det ekonomiskt mest fördelaktiga anbudet. Vid tillämpning av denna utvärdering har en upphandlande myndighet en stor frihet att välja vilka kriterier som ska bli föremål för utvärderingen. Det är vanligt förekommande att man försöker

uppnå olika "normalprislägen" genom att upphandlande myndighet anger fiktiva timmar som utvärderingspriset ska beräknas på.

De har tagit fram de kriterier som ska ligga till grund för utvärderingen och angivit dessa i förfrågningsunderlaget. Utvärderingen har skett helt i enlighet med vad som angivits i förfrågningsunderlaget. Det har varit känt för samtliga anbudsgivare vilka delar av angivna priser som skulle komma att utvärderas och Hiss-Craft har haft samma möjlighet som övriga anbudsgivare att anpassa prissättningen efter utvärderingsmodellens utformning.

Hiss-Craft har mot bakgrund av vad som angivits ovan inte visat att man lidit någon skada och inte heller att man kommer att lida skada.

Det noteras att Hiss-Craft yrkar att utvärderingen ska rättas på så sätt att även bilkostnadsersättning ska beaktas vid utvärderingen. Detta är inte möjligt med hänsyn till att man då tvingas frångå vad som angivits i förfrågningsunderlaget.

Biträde i samband med lagstadgad säkerhetsbesiktning ingår i den fasta ersättningen. Som framgår av förfrågningsunderlaget består den aktuella upphandlingen av en fast uppdragsdel, för vilken fast ersättning ska utgå, samt av vissa tillkommande tjänster som ersätts per timme eller med á-pris. Om det i förfrågningsunderlaget anges att en viss tjänst eller ett visst delmoment ska ingå i uppdraget ingår detta naturligtvis i den fasta ersättningen om inte annat har angivits.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Enligt 16 kap. 4 och 6 §§ LOU kan rätten 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 om att en upphandling ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse gjorts. Rättens prövning omfattar endast de särskilt angivna frågor som sökanden tar upp.

Enligt 1 kap. 9 § LOU ska upphandlande myndighet behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingarna på ett öppet sätt. Av detta följer att en upphandlande myndighet inte får anta ett anbud som inte uppfyller kraven enligt förfrågningsunderlaget.

Förvaltningsrättens bedömning

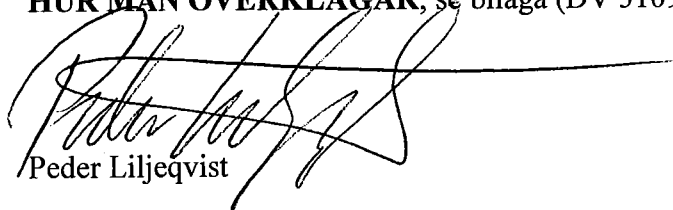
Av Hiss-Crafts anbud framgår att bolaget har redovisat 0 kr för posten bilersättningskostnad. Bolaget gör gällande att Svalövsbostäder borde ha tagit hänsyn till bilersättningskostnaderna vid utvärderingen av anbuden och antagit Hiss-Crafts anbud som det ekonomiskt mest fördelaktiga.

Förvaltningsrätten konstaterar att det i förfrågningsunderlaget tydligt anges vilka kriterier som kommer att beaktas vid utvärderingen av anbudet. Bilersättningskostnad ingår inte bland dessa. Däremot framgår av anbudsformuläret att anbudsgivaren ska lämna uppgift om bilersättningskostnad.

Även om det framstår som oklart varför kostnader i form av bilersättning inte ingår i de kostnadsposter som ska utvärderas trots att denna post ska

anges i anbudet, framgår det däremot tydligt av förfrågningsunderlaget att så är fallet. Det finns således inga oklarheter kring vilka kriterier som kommer att beaktas vid utvärderingen av anbudet. Därmed anser förvaltningsrätten att det inte heller finns grund för ingripande enligt LOU. Hiss-Crafts yrkande om sådant ingripande ska därför avslås.

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



Peder Liljeqvist

Målet har föredragits av Marita Ekdahl.



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. 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.