



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
 Avdelning 1

DOM
 2018-02-06
 Meddelad i Malmö

Mål nr
 12427-17

SÖKANDE

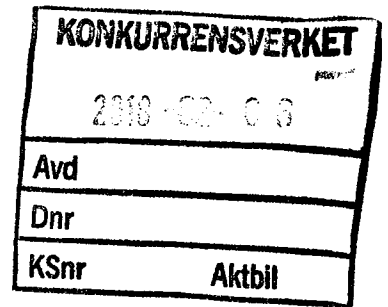
Sydsvenska Städ AB, 556112-8249
 Sporregatan 1
 213 77 Malmö

MOTPART

Kristianstads tingsrätt
 Box 536
 291 25 Kristianstad

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Sydsvenska Städ AB:s ansökan om ingripande enligt LOU.

Dok.Id 415037

Postadress
 Box 4522
 203 20 Malmö

Besöksadress
 Kalendegatan 6

Telefon
 040-35 35 00
E-post: forvaltningsrattenimalmo@dom.se
www.forvaltningsrattenimalmo.domstol.se

Telefax
 040-97 24 90

Expeditionstid
 måndag–fredag
 08:00–16:00

BAKGRUND

Kristianstads tingsrätt genomför en upphandling avseende städtjänster. Upphandlingen genomförs enligt bestämmelserna om öppet förfarande LOU. Genom tilldelningsbeslut den 14 november 2017 tilldelades Förenade Service i Sverige AB kontrakt i upphandlingen.

YRKANDEN OCH GRUNDER

Sydsvenska Städ AB

Sydsvenska Städ ansöker om överprövning och yrkar att upphandlingen ska rättas och att anbudet från Sydsvenska Städ ska utvärderas. Som skäl för sin talan anför bolaget följande.

De i förfrågningsunderlaget ställda kraven har till alla delar uppfyllts. I förfrågningsunderlaget under punkten 5.1 Avverkningsgrad står det att avverkningsgrad under avtalstiden ska vara 500 kvm per timme eller mindre.

Sydsvenska Städ har räknat enligt följande:

Total yta: 2 949 m²

Avverkningsgrad: 500 m²/timme

Formel för timmar per dag=Totalyta/avverkningsgrad

$2\,949\text{ m}^2/500\text{ m}^2/\text{timme}=5,898$ d.v.s. 5,9 timmar/dag

I förtydligande till Kristianstads tingsrätt råkade de skriva 5,8 timmar istället för exakt 5,898, dvs. avrundat till 5,9 timmar, vilket resulterade i att de blev diskvalificerade. De anser därmed att de blivit diskvalificerade på felaktiga grunder och att de uppfyller kravet på avverkningsgrad. De fyllde i att de

uppfyllde kravet på avverkningsgrad i anbudet. I annat fall hade de avstått från att lämna anbud.

Kristianstads tingsrätt

Kristianstads tingsrätt anser att ansökan ska avslås och anför följande.

I den nu aktuella upphandlingen har krav ställts på avverkningsgrad och det anges att avverkningsgraden under avtalstiden ska vara 500 kvm per timme eller mindre. Kravet avser en maximal nivå avseende avverkningsgrad. Det handlar alltså inte om att komma så nära 500 kvm per timme som möjligt. Det har även framgått av bilaga ”Skakrav” att anbudsgivare vid begäran skyndsamt ska skicka in beräkningar som styrker att kravet på avverkningsgrad uppfylls. Avverkningsgraden beräknas på den totala ytan om 2 949 kvm. Efter förfrågan från Domstolsverket kom Sydsvenska Städ in med sin beräkning av avverkningsgrad. Enligt bolagets beräkning ska de leverera 5,8 timmar per dag. Detta ger en avverkningsgrad på 508,45 kvm per timme. Kravet är därmed inte uppfyllt, eftersom maximal avverkningsgrad är 500 kvm per timme. Utifrån de svar som Sydsvenska Städ har lämnat har det inte varit möjligt för den upphandlande myndigheten att förstå att bolaget istället för 5,8 timmar menar 5,898 timmar som ska avrundas till 5,9 timmar. Det kan inte anses likabehandlande mot övriga anbudsgivare att en anbudsgivare tillåts ändra lämnade uppgifter i efterhand. Mot bakgrund av vad som framförts ovan anser tingsrätten att anbudet från Sydsvenska Städ rätteligen har diskvalificerats.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Av 20 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.

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter behandla alla 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.

Förfrågningsunderlaget i relevanta delar

Av förfrågningsunderlaget, Kommersiella villkor, framgår bl.a. följande i punkten 5.1 Avverkningsgrad.

Leverantörens avverkningsgrad ska under avtalstiden vara 500 kvm per timme eller mindre.

Av bilagan Ska-krav punkten Kommersiella villkor framgår under punkten 5.5 att Anbudsgivaren ska acceptera och uppfylla krav i 5.1 Avverkningsgrad i Kommersiella villkor. Vid begäran ska anbudsgivare skyndsamt, dock senast inom två arbetsdagar skicka beräkningar som styrker att krav på avverkningsgrad uppfylls.

Förvaltningsrättens bedömning

Sydsvenska Städ gör gällande att de blivit diskvalificerade på felaktiga grunder och att utvärderingen ska göras om.

I upphandlingen har det uppställts ett krav med innebörden att leverantörens avverkningsgrad under avtalstiden ska vara 500 kvm per timme eller mindre.

Sydsvenska Städ har uppgett att de i sin beräkning angett en avverkningstid på 5,8 timmar per dag, vilket genererar en högre avverkningsgrad än den som har efterfrågats i förfrågningsunderlaget. Förvaltningsrätten gör mot bakgrund härav bedömningen att Sydsvenska Städ inte har uppfyllt detta obligatoriska krav så som det är formulerat i förfrågningsunderlaget. Eftersom Sydsvenska Städ inte har uppfyllt samtliga ställda obligatoriska krav i upphandlingen har Kristianstads tingsrätt inte agerat i strid med LOU när bolaget diskvalificerades från utvärderingen. Det Sydsvenska Städ angett om avrundningsfel föranleder ingen annan bedömning.

Något skäl till ingripande enligt LOU föreligger därmed inte.

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

Mattias Steen

Astrid Lindeskog har föredragit målet.



HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens avgörande ska skriva till Kammarrätten i Göteborg. **Skrivelsen ska dock skickas eller lämnas till förvaltningsrätten.** Adressen till förvaltningsrätten framgår av avgörandet.

Överklagandet ska ha kommit in till förvaltningsrätten **inom tre veckor** från den dag då klaganden fick del av avgörandet. Om avgörandet har meddelats vid en muntlig förhandling, eller det vid en sådan förhandling har angetts när det kommer att meddelas, ska dock överklagandet ha kommit in inom tre veckor från den dag som avgörandet meddelades. För offentlig part räknas tiden för överklagande alltid från den dag avgörandet meddelades.

Om sista dagen för överklagandet infaller på lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton räcker det att skrivelsen kommer in nästa vardag.

Prövningstillstånd i kammarrätten

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 avgörande fast. Det är därför viktigt att det klart och tydligt framgår av överklagandet till kammarrätten varför man anser att prövningstillstånd bör meddelas.

Överklagandets innehåll

Skrivelsen med överklagande ska innehålla

1. Klagandens person- eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer till bostaden och mobiltelefon. Även adress och telefonnummer till arbetsplatsen ska anges, samt eventuell annan adress där klaganden kan nås för delgivning.

Om klaganden anlitar ombud, ska ombudets namn, postadress, e-post-adress, telefonnummer till arbetsplatsen och mobiltelefonnummer anges.

Om samtliga ovan nämnda person- eller adressuppgifter har lämnats tidigare i målet och fortfarande är aktuella behöver de inte uppges igen. Om någon uppgift ändras, ska ändringen utan dröjsmål anmälas till kammarrätten.

2. uppgift om det avgörande som överklagas – förvaltningsrättens namn, målnummer samt dagen för avgörandet,
3. de skäl som klaganden anger till stöd för en begäran om prövningstillstånd,
4. den ändring av förvaltningsrättens avgörande som klaganden vill få till stånd,
5. de bevis som klaganden vill åberopa och vad han/hon vill styrka med varje särskilt bevis.

Forts. nästa sida

Avtal före laga kraft i vissa mål

I vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens avgörande har löpt ut. Detta gäller mål om överprövning enligt

- lagen (2007:1091) om offentlig upphandling,
- lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster,
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet,
- lagen (2016:1147) om upphandling av koncessioner,
- lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, eller
- lagen (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna

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 fyra förstnämnda lagarna och i 20 kapitlet i de två sistnämnda lagarna.

Ytterligare information

Behöver ni fler upplysningar om hur man överklagar kan ni vända er till förvaltningsrätten.

