



**SÖKANDE**

Professionals Nord Rekrytering AB, 556987-8399  
Mattias Matsson  
Riksvägen 2 B  
904 31 Umeå

**MOTPART**

Länstrafiken i Västerbotten AB, 556071-4478  
Box 134  
921 23 Lycksele

**SAKEN**

Överprövning enligt lagen (2007:1092) om upphandling inom områdena vatten, energi, transporter och posttjänster - LUF

<b>KONKURRENSVERKET</b>	
2016-02-22	
<b>Avd</b>	
<b>Dnr</b>	
<b>KSnr</b>	<b>Aktbil</b>

**FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE**

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

## BAKGRUND OCH YRKANDEN

Länstrafiken i Västerbotten AB (Länstrafiken) genomför en upphandling av Personaluthyrning/bemannning för bussgoods samt kundtjänst och har beslutat att anta det anbud som lämnats av Clockwork Umeå AB. I förfrågningsunderlaget anges att förenklat förfarande används.

Professionals Nord Rekrytering AB (Professionals Nord) ansöker om överprövning av upphandlingen.

Länstrafiken motsätter sig bifall till Professionals Nords ansökan om överprövning.

## PARTERNAS ANFÖRANDEN

### **Professionals Nord anför bl.a. följande**

Länstrafiken har på felaktiga grunder valt att byta prissättning efter att pris var inlämnat då de misstolkat ABPU10 som upphandlingen hänvisar till.

I slutskedet av upphandlingen, efter att alla lämnat in pris, fick Professionals Nord information om att nytt pris måste lämnas in, detta för att Länstrafiken hade uppfattat det som att ena prisnivån skulle "tas bort" när den egentligen bara skulle justeras, och då lika mycket för alla inlämnade anbud.

I mail från Länstrafiken anges följande: "Med tidigare utvärderingsmodell kan man teoretiskt kunna sänka priset de första 6 månaderna av avtalet och sedan med sitt andra pris vara dyrare än konkurrerande anbudsgivare resterande år och därigenom ha ett dyrare anbudspris än konkurrenten".

Detta stämmer inte! Avtalet hänvisar nämligen till ABPU10 där följande framgår: Om Leverantörens arbetskraftskostnader ökar till följd av ändrade kollektivavtal, lag eller ändrade skatter och arbetsgivaravgifter samt övriga

avgifter har Leverantören rätt att, med retroaktiv verkan från dagen för ändringen, justera priset i motsvarande mån.

Enligt ovan kan inte ett avtal som har ett lägre pris bli dyrare än en konkurrent eftersom de ökar procentuellt lika mycket.

Antingen ska det första anbudspriset användas eftersom det var ett korrekt efterfrågat pris eller så ska hela upphandlingen göras om.

**Länstrafiken anför bl.a. följande.**

I avsnitt 5 i förfrågningsunderlaget förklaras hur utvärdering kommer att ske i denna upphandling, se nedan:

*5 Utvärderingsmodell*

En första utvärdering av anbud sker efter anbudstidens utgång. Utvalda anbudsgivare kommer att bli kallade till förhandling. Förhandlingen kan omfatta alla i anbudet ingående delar och priser. Efter avslutade förhandlingar sker en slutlig utvärdering.

*5.1 Förhandling, utvärdering och val av bemanningsföretag*

Valet av bemanningsföretag kommer att ske utifrån det lägsta priset efter slutförda förhandlingar.

Av aktuellt förfrågningsunderlag framgår tydligt att förhandling kommer att ske och att förhandlingen kan omfatta alla i anbudet ingående delar och även samtliga priser.

Länstrafiken fick under pågående upphandling information om att arbetsgivaravgiften för ungdomar födda 1990 och senare skulle justeras under 2016. Detta påverkar naturligtvis förfrågningsunderlagets utvärderingsmodell ef-

tersom timpriset för ungdomar födda 1990 och senare utgör 80 procent av utvärderingspriset, se nedan:

Anbudsgivarens timpris födda 1990 och yngre: (timpris x 400 timmar x 80 %) x 12

Anbudsgivarens timpris: födda 1989 och äldre: (timpris x 400 timmar x 20 %) x 12

I och med att utvärderingsmodellen bygger på dessa priskriterier kan utvärderingsmodellen manipuleras, vilket skulle innebära att utvärderingen inte blir transparent och förutsägbar.

Länstrafiken hade dessutom ställt som skall-krav att bemanningsföretagets konsulter som arbetar hos beställarens kundservice ska ha en timlön på minst 120 kr + tillägg för obekväm arbetstid.

Vid anbudsöppning konstaterades att Professionals Nord hade stor fluktuation i sitt anbudspris: 160 kr/tim för födda 1990 och yngre respektive 295 kr/tim för födda 1989 och äldre.

Av Länstrafikens skall-krav avseende minimilön följer att det timpris som Professionals Nord lämnat för ungdomar födda 1990 och yngre är orimligt lågt. Med anledning av detta kan spekulation av utvärderingsmodellen inte uteslutas. Den stora prisdifferensen i timpriset var en av anledningarna till att Länstrafiken valde att anbudsgivarna skulle inkomma med ett nytt timpris vid förhandling.

Vid förhandlingstillfället, där samtliga anbudsgivare var kallade, fick respektive anbudsgivare gå igenom sitt anbud. Vid förhandlingstillfället informerades anbudsgivarna om att ett nytt timpris skulle lämnas utifrån de nya förutsättningarna. Samtliga anbudsgivare gavs ny svarsfrist och de inkom därefter med nytt timpris. Länstrafiken anser därför att förhandling skett i enlighet med gällande principer om transparens och likabehandling av alla berörda anbudsgivare.

### TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Upphandlande enheter ska 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. (1 kap. 24 § LUF)

Om den upphandlande enheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 24 § 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 har gjorts. (16 kap. 6 § första stycket LUF)

### SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Professionals Nord menar att Länstrafiken på felaktiga grunder bytt prissättning efter det att anbudsgivarna lämnat priser i upphandlingen. Länstrafiken menar att man förhandlat med anbudsgivarna samt att anbudsgivarna vid förhandlingstillfället informerades om att nytt timpris skulle lämnas.

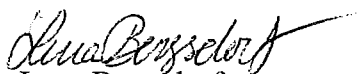
Förvaltningsrätten noterar att den upphandlande enheten vid förenklat förfarande får förhandla med en eller flera anbudsgivare, se 2 kap. 27 § LUF. Sådana förhandlingar kan avse alla avtalsvillkor inklusive pris och mindre ändringar och anpassningar av förfrågningsunderlaget. Förhandlingarna får dock inte innebära ändringar av de grundläggande kraven i förfrågningsunderlaget. Några bestämmelser som reglerar vad en förhandling får innefatta eller hur den ska gå till finns inte. Det krävs dock att den upphandlande enheten inte genom sitt agerande bryter mot de grundläggande gemenskapsrättsliga principerna.

I den i målet aktuella upphandlingen har förhandling om pris skett, vilket således är tillåtet. Vid förhandlingstillfället har emellertid anbudsgivarna informerats om att två av tre priskriterier justerats på så sätt att särskilda

timpriser för ungdomar födda 1990 och yngre inte längre skulle lämnas, utan endast *ett* timpris. Länstrafiken har lämnat flera förklaringar till denna förändring. En av dessa är att man under pågående upphandling fick kännedom om att arbetsgivaravgifter för ungdomar skulle justeras, varmed förutsättningarna förändrades. Denna omständighet måste enligt förvaltningsrättens mening anses utgöra godtagbara skäl för att ändra de aktuella priskriterierna. Det måste vidare anses vara fråga om en mindre ändring av förfrågningsunderlaget. Vad som framkommit i målet visar inte heller annat än att anbudsgivarna fått samma förutsättningar vid prispförhandlingen. Det har således inte framkommit att Länstrafikens agerande skulle ha snedvridit konkurrensen eller på något annat sätt strida mot de gemenskapsrättsliga principerna.

På grund av det anförda, och då inte heller vad som i övrigt anförts av Professionals Nord medför att upphandlingen kan anses strida mot någon av de gemenskapsrättsliga principer som kommer till uttryck i 1 kap. 24 § LUF, ska ansökan avslås.

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

  
Lena Bergsdorf  
Rådman

Målet har föredragits av Christina Röckner.



# SVERIGES DOMSTOLAR

## HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Om Ni vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska Ni skriva till Kammarrätten i Sundsvall. **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 vissa mål får avtal slutas innan tiden för överklagande av rättens dom eller beslut 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, eller
- lagen (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet.

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.

