



SÖKANDE

Staffing i Stockholm AB, 556905-0973
Gamla Brogatan 26, ÖG 4 tr
111 20 Stockholm

MOTPART

Nacka kommun
131 81 Nacka

SAKEN

Offentlig upphandling

KONKURRENSVERKET	
2015 -07- 0 6	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

YRKANDEN M.M.

Nacka kommun genomför en upphandling av personaluthyrning administrativa tjänster (dnr KFKS 2015/71-052). Enligt tilldelningsbeslut den 22 maj 2015 antogs tre leverantörers anbud. Anbudet från Staffing i Stockholm AB (bolaget) placerades på plats fem och antogs därmed inte.

Bolaget ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen antingen ska göras om i sin helhet eller att två av de vinnande anbuden, dvs. de från Randstad AB och Bemannia AB, ska förkastas. Tilldelningsbeslutet daterat 22 maj 2015 ska ogiltigförklaras då två av de vinnande anbudgivarna lämnat oseriösa/ogiltiga anbud. En ny anbudsutvärdering ska genomföras.

Nacka kommun yrkar att ansökan om överprövning ska avslås.

Bolaget anför bl.a. följande. Efter att ha gått igenom anbuden från Perido Skills AB, Bemannia AB och Randstad AB kunde det konstaterats att de båda sistnämnda anbudsgivarna lämnat anbudspriser som understiger lönenivåerna för vissa av de efterfrågade yrkeskategorierna. Några exempel är att Randstad AB har offererat 189 kr/h och Bemannia AB 202,87 kr/h för en erfaren och utbildad registrator. Enligt tillgängliga uppgifter om lönenivåer för denna yrkeskategori är medellönen i Sverige ca 26 000 kr/mån. Med arbetsgivaravgift om 31,42 procent blir kostnaden för medarbetaren totalt 34 170 kr/mån. Baserat på en heltidstjänst (tjänstemän) 167 h/mån är således självkostnaden minst 205 kr/h för medarbetaren. Vidare har Bemannia offererat 166,87 kr/h för så kallade support-tjänster. Det som avses är en systemtekniker med utbildning inom kommunikation och/eller systemkunskap och minimum två års yrkeserfarenhet. Enligt tillgängliga uppgifter om lönenivåer för denna yrkeskategori är minimilönen för denna yrkeskategori i Sverige minst 22 000 kr/mån. Med

arbetsgivaravgift om 31,42 procent blir kostnaden för medarbetaren totalt 28 912 kr/mån. Baserat på en heltidstjänst (tjänstemän) 167 h/mån är således självkostnaden för Bemannia AB minst 173 kr/h för medarbetaren. Det är uppenbart att både Bemannia AB och Randstad AB lämnat oskäligen prisnivåer på en rad yrkeskategorier för att på så sätt påverka det sammanlagda utvärderingsvärdet. Lika självklart är det att varken Bemannia AB eller Randstad AB kommer att kunna leverera bemanningstjänster inom dessa yrkeskategorier till Nacka Kommun då timarvodena understiger de egna personalkostnaderna. Effekten blir i stället att Bemannia AB och Randstad AB kommer att avböja avrop avseende de yrkeskategorier med timarvoden som understiger de egna personalkostnaderna för att i stället prioritera de yrkeskategorier där anbudsarvodena är marknadsmässigt satta.

Nacka kommun anför bl.a. följande. Upphandlingen har genomförts i enlighet med LOU och de grundläggande principerna. Det finns ingen skyldighet för upphandlande myndigheter att förkasta ett onormalt lågt anbud. Det finns ingen definition av begreppet onormalt lågt anbud i LOU. Det ankommer på de upphandlande myndigheterna att avgöra när ett anbud är att betrakta som onormalt lågt. Bedömning om ett anbud är orimligt lågt och om det kan förkastas måste ske mot bakgrund av om det är sannolikt att anbudsgivaren kan leverera till de offererade priserna eller inte. Det saknas upphandlingsrättsliga hinder mot att en anbudsgivare lämnar ett onormalt lågt anbud för att exempelvis kunna slå sig in på en marknad eller för att få en prestigefull och renomméskapande affär.

Vad gäller marknaden av personaluthyrning är konkurrensen hård. Det är 14 anbudsgivare som har lämnat anbud i upphandlingen. Vid utvärderingen kan noteras att priserna generellt sett ligger lågt och flera av anbudsgivarnas priser ligger nära varandra. Vad gäller Bemannia AB och Randstad AB har båda leverantörerna uppfyllt ställda krav om bl.a. ekonomisk kapacitet och övriga krav i upphandlingen som ställts i syfte att säkerställa att

leverantörerna har den kapacitet som krävs för att leverera enligt avtalet. Kommunen har tidigare anlitat Bemannia AB och vet att företaget har levererat enligt ställda villkor och kommunen har ingen anledning att ifrågasätta företagets möjlighet att leverera enligt detta avtal med offererade priser. Vad gäller Randstad AB är det för kommunen en ny leverantör. Företaget är ett av Sveriges ledande bemannings- och rekryteringsföretag. Inte heller avseende Randstad AB har kommunen haft anledning att ifrågasätta leverantörens möjlighet att leverera enligt detta avtal med offererade priser. Det saknas rättslig möjlighet för bolaget att angripa upphandlingen på denna grund. Det har inte skett någon överträdelse mot LOU. Bolaget har därmed inte lidit skada.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Prövningen i förvaltningsrätten utgör en kontroll av att den upphandlande myndigheten har följt de grundläggande principerna som återfinns i 1 kap. 9 § lagen (2007:1091) om offentlig upphandling (LOU) samt övriga bestämmelser i den lagen. Frågan är om det utifrån vad bolaget har framfört i målet finns anledning att vidta sådana åtgärder som anges i 16 kap. 6 § LOU. För att ett ingripande ska bli aktuellt krävs att bolaget kan visa att det har lidit skada eller kan komma att lida skada på grund av att den upphandlande myndigheten brutit mot de grundläggande principerna eller någon annan bestämmelse i LOU.

En upphandlande myndighet får enligt 12 kap. 3 § LOU förkasta ett anbud om den finner att priset är onormalt lågt. Det föreligger emellertid ingen skyldighet för upphandlande myndighet att förkasta ett onormalt lågt anbud. Förvaltningsrätten har därför ingen möjlighet att på denna grund vidta några åtgärder enligt 16 kap. 6 § LOU.

Det har inte genom vad bolaget har anfört visats i målet att Nacka kommun har brutit mot de grundläggande principerna i LOU eller övriga bestämmelser i den lagen. Det saknas därmed förutsättningar för ingripande enligt LOU och bolagets ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga (DV 3109/1A LOU)



Linda Åslin

Tf. rådman

Hanna Axelsson har föredragit målet.



SVERIGES DOMSTOLAR

HUR MAN ÖVERKLAGAR - PRÖVNINGSTILLSTÅND

Den som vill överklaga förvaltningsrättens beslut ska skriva till Kammarrätten i Stockholm.

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.