



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**

Avdelning 20

DOM

2018-12-12

Meddelad i Stockholm

Sida 1 (6)

Mål nr

25540-18

SÖKANDE

Nokas Security AB, 556256-8138

Box 30177

104 25 Stockholm

MOTPART

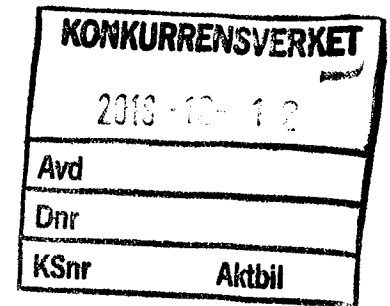
Stockholms Stad, trafikkontoret

Box 8311

104 20 Stockholm

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 1047342

Postadress

115 76 Stockholm

Besöksadress

Tegeluddsvägen 1

Telefon

08-561 680 00

Telefax

08-561 680 01

E-post: avd20.fst@dom.se

www.domstol.se/forvaltningsratt

Expeditionstid

måndag-fredag

08:00-16:30

BAKGRUND

Stockholms stad (Staden) har genomfört en upphandling avseende parkeringsövervakning i Stockholms stad område Väst och område Öst. Upphandlingen har genomförts genom ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU. EPS Bevakning AB (EPS), Gothia Trafiken AB (Gothia) och Nokas Security AB (Nokas) lämnade anbud. I tilldelningsbeslut den 1 november 2018 antog Staden anbudet från EPS avseende område Väst och anbudet från Gothia avseende område Öst.

YRKANDEN M.M.

Nokas ansöker om överprövning och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen inte får avslutas förrän rättelse har gjorts genom ny anbudsutvärdering vid vilken Gothias anbud ska förkastas. I andra hand yrkas att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen avseende område Väst och område Öst ska göras om.

Till stöd för sin talan anför Nokas i huvudsak följande. Förfrågningsunderlaget kräver att anbudsgivaren ska presentera ett referensuppdrag med 20 heltidsanställda. Gothia har inte gjort det. Staden borde därför ha förkastat Gothias anbud. Genom att Staden istället har antagit Gothias anbud har Staden agerat i strid med likabehandlingsprincipen.

Gothia har i sitt anbud hänvisat till ett referensuppdrag för Helsingsborgs kommun. Gothia har angett att uppdraget omfattar cirka 30 000 timmar om året och omfattar 20 heltidsanställda parkeringsvakter. Chefen för Gothia har dock i en tidningsartikel den 2 januari 2018 uppgett att uppdraget motsvarar 15 heltidstjänster. Antalet timmar har inte förändrats i leveransen i uppdraget sedan avtalets uppstart varför det som chefen uppgett fortfarande måste gälla. Vidare uppgår enligt gällande kollektivavtal en

heltidsanställning till 165,6 timmar per månad i genomsnitt vilket innebär 1 987,2 timmar per år. Detta innebär att 30 000 timmar ganska exakt motsvarar 15 heltidstjänster (30 000/1 987,2). Om uppdraget ska motsvara 20 heltidstjänster måste det innehålla 39 744 timmar. Att det nu, som Staden påstår, skulle krävas en överkapacitet om 25 % för att producera mängden fälttimmar förefaller orimligt eftersom det inte finns ekonomiska förutsättningar i affären för en sådan överkapacitet.

Nokas har lidit skada eller kommer att lida skada av Stadens felaktiga agerande. Om Gothias anbud rätteligen hade förkastats hade Nokas anbud antagits såsom varande det lägsta erbjudna priset.

Staden bestrider ansökan om överprövning och uppger i huvudsak följande. Staden har inte brutit mot någon bestämmelse i LOU. Gothia uppfyller det i förfrågningsunderlaget uppställda kravet på referensuppdrag. Gothia har i sitt anbud angett att referensuppdraget omfattar 20 heltidsanställda parkeringsvakter och att kravet därmed uppfylls. I den företagspresentation som Gothia bifogade till sitt anbud fanns även en lista över anställda i det aktuella referensuppdraget. Staden har i samband med utvärderingen av anbuderna kontaktat den referensperson som angetts för uppdraget. Referenspersonen har bekräftat att uppgifterna i Gothias anbud förefaller korrekta och att antalet anställda stämmer, även om de som beställare inte har någon detaljkunskap om exakt hur Gothias avtal med respektive individ ser ut.

Det kan noteras att i referensuppdraget är det 30 000 fälttimmar som ersätts. Med fälttimme avses enligt underlaget i den upphandlingen den tid som personalen för övervakning eller fordonsflytt finns fysiskt närvarande inom sitt arbetsområde. Ingen ersättning utgår för restid/transporttid, inre tjänst, omklädning, lunch, telefontid, kundtjänst etc. Det kan vara en förklaring till att det kan krävas mer personal än vad en ren matematisk beräkning av

antalet timmar indikerar. I anledning av denna överprövning har Staden begärt att Gothia ska komma in med en mer detaljerad personallista avseende parkeringsvakter som ingår i det aktuella uppdraget. Av den lista som inkommit framgår att det rör sig om 20 heltidstjänster. Staden har även kontrollerat att samtliga dessa personer är förordnade som parkeringsvakter i Helsingborg.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Frågan i målet är om det finns skäl att ingripa mot upphandlingen på den grund som Nokas har anfört.

Enligt 20 kap. 6 § LOU ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts, om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada.

Enligt 4 kap. 1 § LOU ska upphandlande myndigheter 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.

Nokas gör gällande att Gothia inte uppfyller det i upphandlingsdokumentet uppställda kravet på att anbudsgivande företag ska redovisa ett referensuppdrag som omfattar minst 20 heltidsanställda parkeringsvakter. Det är Nokas som har bevisbördan för att Gothia inte uppfyller kravet. Förvaltningsrätten konstaterar att Gothia i sitt anbud uppgett att bolaget har ett uppdrag i Helsingborgs kommun som omfattar 20 heltidsanställda parkeringsvakter och 2 behovsanställda parkeringsvakter. Till anbudet finns också bifogat en personallista för uppdraget innefattande 22 personer som

anges med anställningsnummer och anställningsdatum. Efter ansökan om överprövning har Gothia på Stadens begäran kommit in med en mer detaljerad lista över personal. I denna anges 20 personer med namn och sysselsättningsgrad. Alla 20 personer uppges vara anställda på heltid. Staden har kontrollerat med uppgiven referensperson på Helsingborgs kommun att uppgifterna som lämnats i anbudet stämmer. Staden har också kontrollerat att de 20 anställda som uppgetts med namn och sysselsättningsgrad är förordnade som parkeringsvakter i Helsingborg.

Mot denna bakgrund anser förvaltningsrätten att det måste krävas att Nokas kan lägga fram handlingar som tydligt visar att referensuppdraget inte omfattar 20 heltidsanställda. I den tidningsartikel som Nokas hänvisar till uppger visserligen chefen för Gothia att det aktuella referensuppdraget motsvarar ungefär 15 heltidstjänster. Med beaktande av uppgifterna som Staden presenterat anser förvaltningsrätten emellertid inte att tidningsartikeln visar att Gothia inte uppfyller kravet på ett referensuppdrag innefattande 20 heltidsanställda.

Nokas hänvisar vidare till att antalet timmar som uppdraget omfattar endast motsvarar 15 heltidstjänster om en beräkning görs utifrån hur många timmar per år en heltidsanställd arbetar enligt kollektivavtal. Staden har uppgett att uppdraget är angivet i fälttimmar och att detta medför att det krävs ytterligare arbetstimmar utöver fälttimmarna för att det ska finnas tid för transporttid och inre tjänst m.m. Förvaltningsrätten anser att denna förklaring är rimlig. Vad Nokas uppgett om att uppdraget inte ger ekonomiska förutsättningar för en sådan överkapacitet medför ingen annan bedömning. Nokas har således inte visat att Gothia inte uppfyller kravet på ett referensuppdrag innefattande 20 heltidsanställda. Det finns därmed inte skäl att rätta upphandlingen på den grund som Nokas gjort gällande. Ansökan om överprövning ska därför avslås i denna del.

Nokas har i andra hand yrkat att förvaltningsrätten ska besluta att upphandlingen avseende område Väst och område Öst ska göras om. Nokas har inte fört fram några omständigheter till varför den aktuella upphandlingen ska göras om. Ansökan om överprövning ska därför även i denna del avslås.

Sammanfattningsvis anser förvaltningsrätten att det inte finns skäl att ingripa mot upphandlingen på de grunder som Nokas fört fram. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta avgörande kan överklagas. Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR 05).

Helena Akers
Förvaltningsrättsfiskal

Anna-Karin Saxvold har föredragit målet.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

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

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.