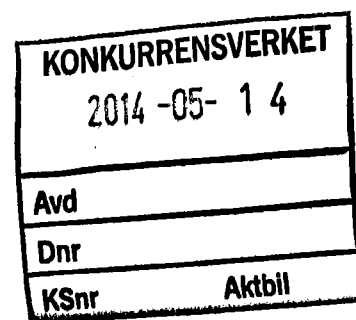




**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM**
Allmänna avdelningen
Enhet 15

DOM
2014-05-12
Meddelad i
Stockholm

Mål nr
5324-14

**KLAGANDE**

Effekt Svenska AB; 556679-1819
Östra Bangatan 2
195 60 Arlandastad

Ombud: Advokat Per Widman
Advokaterna Liman & Partners HB
Box 24 224
104 51 Stockholm

MOTPART

Solna stad
171 86 Solna

SAKEN

Överprövning enligt lagen om offentlig upphandling

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår Effekt Svenska AB:s ansökan.

Dok.Id 482537

Postadress	Besöksadress	Telefon	Telefax	Expeditionstid
115 76 Stockholm	Tegeluddsvägen 1	08-561 680 00 E-post: forvaltningsrattenistockholm@dom.se	08-561 680 01	måndag – fredag 08:00-16:30

YRKANDEN M.M.

Solna stad AB (Staden) genomförde ett avrop av städtjänster dnr BUN/2014:122 från Ramavtal Städupphandling Solna stad KS/2012:66. Genom tilldelningsbeslut den 24 februari 2014 föreslogs Städab Uppsala AB (Städab) tilldelning av kontrakt för område Söder, Central och Norr. Staden har uppgett att avtal mellan Städab och Staden undertecknades den 10 mars 2014.

Effekt Svenska AB (Bolaget eller Effekt) yrkar att förvaltningsrätten förklarar avtalet mellan Staden och Städab ogiltigt. Till stöd för sin talan anför bolaget bl.a. följande.

Städabs och Winab Företagsservice AB:s (Winab) anbud uppfyller inte kraven på högsta tillåtna avverkningsgrad och skulle därför inte ha utvärderats. Avtalet mellan Staden och Städab ska förklaras ogiltigt eftersom det slutits utan att villkoren som ligger till grund för avropet, beträffande högsta avverkningsgrad, har följts. Bolaget, vars anbud är det enda som skulle ha utvärderats, har lidit skada av att Städabs och Winabs anbud tillåtits delta i utvärderingen. Om villkoren för avropet hade följts skulle bolaget ha tilldelats upphandlingskontraktet.

I upphandlingen finns ett krav om att timpriset för erbjudna städtjänster inte får vara lägre än 225 kronor per timme. Det finns även föreskrifter om att avverkningsgraden, dvs. städhastigheten, inte får vara högre än 450 kvm/timme för skolor/fritid och 300 kvm/timme för förskolor. Avverkningsgrad och timpris är de två faktorer som bestämmer anbudspriset. Avverkningsgraden anger hur lång tid detta tar och tiden multiplicerat med timpriset ger anbudspriset. Eftersom lägsta möjliga anbudspris är enkelt att räkna fram, finns i upphandlingen en föreskrift om att lottning kan tillgripas om flera anbudsgivare lämnar samma anbudspris.

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

Bolaget har lämnat lägsta möjliga pris på samtliga städobjekt inom de tre områden upphandlingen avser. Både Städab och Winab har lämnat pris som understiger bolagets lämnade anbud genom att frånga högsta tillåtna avverkningsgrad och i stället konsekvent tillämpa en något högre avverkningsgrad. Avvikelsen är i varje enskilt fall väldigt liten, mindre än 0,5 kvm/timme, men tillräckligt stor för att det ska skilja ett hundratal kronor per månad samt att såväl Städab och Winab inte uppfyller kravet på högsta tillåtna avverkningsgrad i upphandlingen.

Orsaken till att Staden inte upptäckt eller beaktat dessa avvikelser vid prövningen är att anbudsformuläret i Excel-format automatiskt avrundat uppgifter till heltal. Avrundningen har ingen effekt på anbudspriset, priset beräknas på den exakta uppgift om tidsåtgång som anbudsgivaren lämnat, men avrundningen innebär att mindre avvikelser från högsta tillåtna avverkningsgrad inte framgår. Städab och Winab har således utnyttjat avrundningsfunktionen i anbudsformuläret för att dölja att de konsekvent tillämpat högre avverkningsgrader än högsta tillåtna.

Förskolan Fyrklöverns 1013 kvm ska, enligt villkoren för upphandlingen, ta minst 202,6 minuter att städa. Både Städab och Winab har i sina anbud angivit att förskolan ska städas på 202,263 minuter, dvs. mindre än 202,6 minuter, vilket ger en avverkningsgrad om 5,00833 kvm/minut eller 300,4998 kvm/timme, dvs högre än de tillåtna 300 kvm/timme. Skulle Städab och Winab ha angivit en tusendels minut kortare städ tid, dvs. 202,262 minuter i stället för 202,263, skulle avverkningsgraden ha överstigit 300,5 kvm/timme och avrundningsfunktionen i anbudsformuläret ha visat en avverkningsgrad om 301 kvm/timme varvid Staden enkelt skulle ha upptäckt den för höga avverkningsgraden vid sin prövning av anbudet.

Staden bestrider bifall till bolagets yrkande om ogiltighetsförklaring, men om förvaltningsrätten skulle medge bolagets yrkande om

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

ogiltighetsförklaring yrkar staden att upphandlingen får avslutas först sedan rättelse skett på så sätt att anbud från Städab och Winab utesluts från att delta i utvärderingen. Staden anför bl.a. följande. Upphandlingen har i all väsentlighet gått till på det sätt bolaget anført. Excel-formatet har automatiskt avrundat avverkningsgraden till heltal enligt gängse avrundningsregler. Mot bakgrund därav anser Staden att anbuden från Städab och Winab uppfyller kraven i upphandlingen och ska utvärderas samt att avtalet mellan Staden och Städab inte har slutits i strid med villkoren som följer av det ramavtal som ligger till grund för avropet.

Städab, som beretts tillfälle att yttra sig i målet, har uppgett i huvudsak följande. Bolaget delar Stadens bedömning att bolagets och Winabs anbud uppfyller i upphandlingen angivna krav och att det var riktigt att utvärdera dessa anbud samt att avtalet med Staden ska bestå. Effekt har inte lidit skada då bolaget inte fyllt i blanketten på rätt sätt. Som framgår av respektive avropsblankett under Beskrivning (instruktion för ifyllande) så har timpris redan tidigare lämnats i anbudet och detta pris ska föras över från det "C3 prisformulär" i kolumnen timpris för respektive städobjekt. Avverkningsgraden behöver inte fyllas i då den räknas fram automatiskt utifrån lämnade tider ("tid städning i minuter per dag") omvandlad till "excel-tid" (baserad på en tiopotential) dividerad med ytan för objektet. Det har alltså varit upp till respektive anbudsgivare att fylla i blanketten och härvid se till att timpriset som förs in inte understiger av Staden lägsta accepterade timpris om 225 kr och att högsta accepterade avverkningsgrad vid Stadens automatiska beräkning inte överskrider då städttid per dag i minuter förs in. Alla anbud har haft samma möjligheter att fylla i blanketten med tid och härvid tillse att den automatiska uträkningen inte innebär att högsta avverkningsgrad överskrider.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Frågan i målet är om Stadens avtal med Städab i aktuell upphandling ska förklaras ogiltigt.

Av 16 kap.13 § 2 lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU, framgår att en felaktigt genomförd förnyad konkurrensutsättning kan medföra att ett ingånget avtal kan förklaras ogiltigt av domstol. Leverantör som ansöker om ogiltighetsförklaring av avtalet måste visa att leverantören lidit eller kan komma att lida skada.

I punkt 1.5.4 i förfrågningsunderlaget under rubriken Antagande av anbud anges att Staden kommer att anta den leverantör som uppfyllt kraven och som lämnat det lägsta priset.

I punkt 1.5.2 i förfrågningsunderlaget anges under rubriken Utvärderingspris att lägsta accepterade timpris i enlighet med ramavtalet 12/48 är för denna upphandling 225 kr/tim. Högsta accepterade avverkningsgrader för städning av de olika lokaltyperna vid avrop är 650 kvm/tim för kontor, 450 kvm/tim för skolor och fritid, 300 kvm/tim för förskolor och 550 kvm/tim för gemensamhetslokaler.

Den upphandlande myndigheten får fritt välja utvärderingskriterier under förutsättning att det inte medför att den upphandlande myndigheten ges en obegränsad valfrihet vid tilldelning av kontrakt. Utvärderingskriterierna får inte leda till ett godtyckligt resultat eller innebära att de grundläggande principerna 1 kap. 9 § LOU överträds, vilket t.ex. innebär att kriterierna måste vara kontrollerbara, objektiva och jämförbara, se t.ex. EU-domstolens mål C-448/01 Wienstrom.

Bolaget anför att Städab och Winab konsekvent har tillämpat en något högre avverkningsgrad än den högsta tillåtna genom att utnyttja

FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Allmänna avdelningen

DOM

avrundningsfunktionen i anbudsformuläret som automatiskt avrundar uppgifter till heltal. Staden anför att Excel-formatet har avrundat enligt gängse avrundningsregler och att anbudet från Städab och Winab därför uppfyller kraven i upphandlingen. Bolaget anser att Stadens hänvisning till Excel-formulärets automatiska avrundning är felaktig och respektlöst gentemot såväl upphandlingskriterierna som övriga deltagare i upphandlingen.

Av vad som framgår av utredningen i målet har leverantörerna i upphandlingen vid presentation av sina anbud fått redovisa sina uppgifter i ett Excel-ark med en automatisk avrundningsfunktion. Att en sådan avrundningsfunktion finns i mjukvaruprogrammet Excel är allmänt känt. Det är vidare enkelt för anbudsgivaren att kontrollera hur programmet behandlar redovisade uppgifter. Det har inte kommit fram i målet att programmet har särbehandlat anbudsgivarnas anbud med avseende de uppgifter som lämnats i Excel-arket. Förvaltningsrätten anser därför att Stadens val av förfaringssätt för leverantörerna att redovisa sina anbud är transparent och behandlar anbudsgivarna lika.

Då Städab uppfyller ska-kravet om avverkningsgrad i punkt 1.5.2 med de uppgifter som Städab lämnat i Excel-arket med automatisk avrundningsfunktion, har Städab haft rätt att teckna avtal med Staden eftersom Städab har lämnat det lägsta priset.

Det som bolaget anför och har visat innebär således inte att Staden har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § LOU eller någon annan bestämmelse i denna lag som har medfört att bolaget har lidit eller kunnat komma att lida skada. Bolagets ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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


Susanne Bagge

Rådman

Mia Svärd 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.