



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I HÄRNÖSAND**

DOM
2017-03-07
Meddelad i Härnösand

Mål nr
4458-16 E

SÖKANDE

Hede Legomontage Kommanditbolag, 969648-9195
Inger Grannes väg 9
840 93 Hede

MOTPART

Härjegårdar Fastighets AB, 556439-6553
Box 40
841 21 Sveg

SAKEN

Överprövning av offentlig upphandling enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2017 -03- 0 9	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

Dok.Id 121559

Postadress
Box 314
871 27 Härnösand

Besöksadress
Backgränd 9

Telefon
0611-46 06 00
E-post: forvaltningsratteniharnosand@dom.se
www.forvaltningsratteniharnosand.domstol.se

Telefax
0611-51 18 20

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00-16:00

BAKGRUND

Härjegårdar Fastighets AB (Härjegårdar) genomför upphandling av städning och lokalvård av fastigheter som bolaget förvaltar i Hede (ref.nr. HSN 2016/8). Upphandling sker genom öppet förfarande och med utvärderingsgrunden lägst pris i kombination med referenstagning (utvärderingspris). Av upphandlingsrapporten framgår att två leverantörer har lämnat anbud inom utsatt tid, Hede Legomontage KB (Hede Legomontage) och IDP Drift och servicetjänster AB. Efter utvärdering har IDP Drift och servicetjänster AB:s anbud antagits.

YRKANDEN M.M.

Hede Legomontage ansöker om överprövning och anför i huvudsak följande. Det valda anbudet är onormalt lågt. Samma uppdrag upphandlades tidigare under 2015 och då accepterades ett bud på 1 104 tkr. Leverantören som upphandlades klarade inte av att genomföra uppdraget för det priset varpå samarbetet avslutades under sommaren 2016. Hede Legomontage har därefter skött uppdraget och har kunskap om hur lång tid städningen tar samt ger sina anställda avtalsmässiga löner. Hede Legomontages lämnade anbud om 1 668 tkr ger mellan 50 tkr och 100 tkr i marginal för oförutsedda utgifter. I förevarande upphandling har Härjegårdar accepterat ett anbud på 900 tkr trots att storstädning, golvvård, fönsterputs, tvätt av gardiner m.m. numera ingår och tidigare skulle tilläggsfaktureras. Då Härjegårdar sedan tidigare är införstådd med att 1 104 tkr inte räcker och eftersom uppdraget numera är väsentligen mer omfattande måste anbudet på 900 tkr uteslutas som ett onormalt lågt anbud.

Hede Legomontage har noterat att Hedegården och en stor del av Wemer-skolan inte ingår i upphandlingen. Ytorna är emellertid lättstädade och kostnadsminskningen bedöms till ca 380 tkr. Det som tillkommit sedan tidigare upphandling är storstädning inkl. golvvård två gånger per år, fönsterputs en gång per år samt nedtagning och tvätt av gardiner som bedöms öka kostna-

derna med ca 380,5 tkr. Till detta kommer hanteringen av betalning och fakturering av förbrukningsmaterial.

Härjegårdar bestrider bifall till ansökan och anför i huvudsak följande. I förfrågningsunderlaget anges att den upphandlande myndigheten förbehåller sig rätten att förkasta anbud som anses onormalt låga samt att det kommer att göras en rimlighetsbedömning av hur tid, pris och avverkningsgrad stämmer överens. Det kan utifrån denna bedömning konstateras att det accepterade anbudet är lågt men att det inte är tillräckligt lågt för att förkastas. Hänsyn måste även tas till att den tilldelade entreprenören har fullgoda referenser.

Vid en jämförelse med tidigare upphandling av städentreprenaden i Hede måste hänsyn tas till att omfattningen på ytan och de fastigheter som ingår inte är desamma. Hedegården ingår inte i nuvarande upphandling och Wemerskolan har fått en reducerad yta som ska städas reguljärt. Det är en skillnad på ca 2 260 kvadratmeter.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämplig lagstiftning

Den 1 januari 2017 trädde en ny lag, lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, i kraft. Enligt övergångsbestämmelserna i den nya lagen gäller dock, med vissa undantag, den upphävda lagen, lagen (2007:1091) om offentlig upphandling, för sådan upphandling som har påbörjats före ikraftträdandet.

Förevarande upphandling får anses påbörjad den 3 november 2016 i samband med att upphandlingen annonserades. Förvaltningsrätten har därmed att pröva målet enligt bestämmelserna i den äldre lydelsen enligt lagen (2007:1091) om offentlig upphandling.

Bestämmelser

Upphandlande myndigheter 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. 9 § LOU).

En upphandlande myndighet får förkasta ett anbud om den finner att priset är onormalt lågt. Anbudet får dock förkastas först sedan myndigheten skriftligen begärt en förklaring till det låga anbudet och inte fått ett tillfredsställande svar (12 kap. 3 § 1 st. samma lag).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har 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 § 1 st. samma lag).

Förvaltningsrättens bedömning

Frågan i målet är om Härjegårdar har handlat i strid mot LOU genom att inte förkasta ett anbud i enlighet med 12 kap. 3 §.

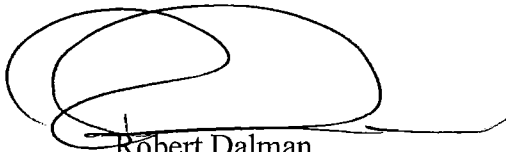
Huvudregeln är att den upphandlande myndigheten ska utvärdera samtliga lämnade anbud. Enligt 12 kap. 3 § LOU får en upphandlande myndighet emellertid förkasta ett anbud som den uppfattar är onormalt lågt. Bestämmelsen är alltså en undantagsbestämmelse. Anledningen till att en upphandlande myndighet kan vilja förkasta ett anbud i denna situation är att det onormalt låga anbudet kan ge myndigheten anledning att anta att anbudsgivaren inte kommer att kunna fullfölja kontraktet om denne tilldelas detta.

Bestämmelsen ger i första hand den upphandlande myndigheten en möjlighet, men inte en skyldighet, att förkasta ett anbud och syftar till att säker-

ställa att leverantörer får möjlighet att lämna en förklaring till ett lågt anbud, innan det kan bli aktuellt för myndigheten att förkasta anbudet. LOU innehåller inte något förbud mot att anta låga anbud. Det finns därför inte någon möjlighet för en missnöjd anbudsgivare att föra talan baserad på uppfattningen att konkurrentens anbud är så lågt att den upphandlande myndigheten borde ha förkastat det, och att myndigheten gjort sig skyldig till ett upphandlingsrättsligt fel genom att inte göra detta (se Kammarrätten i Göteborg, mål nr 1641-07 och Kammarrätten i Jönköping, mål nr 1247-09).

Härjégardar har därmed inte, på de av Hede Legomontage angivna grunderna, agerat i strid mot de grundläggande principerna i 1 kap. 9 § eller någon annan bestämmelse i LOU. Med hänsyn till det anförda ger Hede Legomontages ansökan om överprövning inte anledning till något ingripande enligt LOU. Ansökan ska därför avslås.

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



Robert Dalman

tf. lagman

Målet har föredragits av förvaltningsrättsnotarien Niklas Mårtensson.



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.