



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I STOCKHOLM
Avdelning 34

DOM
2020-04-03
Meddelad i Stockholm

Mål nr
5206-20

SÖKANDE

SKOP-Analys AB, 559074-9296
Tulegatan 38
113 53 Stockholm

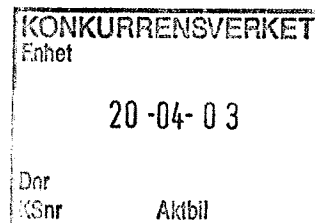
MOTPART

Sveriges Kommuner och Regioner

Ombud: Linnea Jonze Sparrings och Sophia Klang Törnberg

SAKEN

Offentlig upphandling



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 1215466

Postadress
115 76 Stockholm

Besöksadress
Tegeluddsvägen 1

Telefon
08-561 680 00
E-post: avd34.fst@dom.se
www.domstol.se/forvaltningsratt

Telefax
-

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Sveriges Kommuner och Regioner (SKR) genomför upphandlingen ”Nationell patientenkät Del 2 - Flexibla metoder” (dnr 19/355). Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU) och är indelad i fyra anbudsområden. I tilldelningsbeslut den 24 februari 2020 tilldelades andra anbudsgivare än SKOP-Analys AB (bolaget) ramavtal i upphandlingen.

Bolaget yrkar i första hand att upphandlingen ska göras om avseende avtalsområde A och i andra hand att utvärderingen ska göras om.

SKR anser att ansökan ska avslås.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser m.m.

I 4 kap. 1 § LOU anges att upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Enligt 16 kap. 7 § LOU ska den upphandlande myndigheten, om ett anbud förefaller vara onormalt lågt, begära att leverantören förklarar det låga priset eller kostnaden. Myndigheten ska förkasta anbudet om leverantören inte på ett tillfredsställande sätt har förklarat det låga priset eller kostnaden. En upphandlande myndighet ska också förkasta en leverantörs anbud om den finner att det onormalt låga priset beror på att anbudet inte stämmer överens med tillämpliga miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter.

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

Förvaltningsrättens bedömning

Onormalt låga anbud

SKR har beslutat att, avseende anbudsområde A, "Kvalitativa metoder", anta tre leverantörer i rangordning. Bolaget gör gällande att de två lägsta anbuderna innehåller utvärderingspriser som kraftigt understiger priser i andra offentliga upphandlingar av likvärdiga tjänster och att anbuderna därför borde ha prövats i enlighet med bestämmelserna om orimligt låga anbud i LOU.

SKR anser att organisationen har fullgjort sin skyldighet enligt 16 kap. 7 § LOU och för fram bl.a. följande. SKR har den 5 februari 2020 skickat en begäran till anbudsgivarna om att de ska förklara sina låga priser. Efter att SKR fått in anbudsgivarnas förklaringar bedömde SKR att de på ett tillfredsställande sätt hade förklarat sina låga priser. SKR bedömde med hänsyn till upphandlingsföremålet att anbuderna var seriösa och allvarligt menade. SKR fann inte heller att anbudsgivarnas låga priser beror på att anbuderna inte stämmer överens med tillämpliga miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter. Utifrån de förklaringar som anbudsgivarna inkommit med fann SKR att anbuderna inte saknar affärsmässighet eller ger SKR anledning att tro att de låga priserna skulle leda till leveransvägran eller på annan grund leda till att upphandlingen inte skulle få avsett resultat.

I mål om offentlig upphandling grundar rätten sin prövning på de omständigheter som sökanden har åberopat (RÅ 2009 ref. 69). SKR har redogjort för den prövning som genomförts med anledning av de två lägsta anbudena. Bolaget har fått tillfälle att yttra sig över SKR:s redogörelse men har inte hörts av. Enligt förvaltningsrättens mening har annat inte framkommit än att SKR har fullgjort den skyldighet som ankommer på organisationen enligt 16 kap. 7 § LOU. Det föreligger därför inte skäl för ingripande mot upphandlingen på denna grund.

Transparens

Bolaget gör vidare gällande att upphandlingen brister i transparens genom att SKR inte har gjort det fullt möjligt att ta del av handlingar som rör upphandlingen och de inkomna anbudena. Detta har, enligt bolaget, medfört att bolaget lidit skada genom att dess möjligheter att begära överprövning har kringkurits.

SKR för i denna del fram bl.a. följande. SKR omfattas, i egenskap av ideell förening, inte av offentlighetsprincipen. SKR lämnar dock ut anbud efter att en sekretessbedömning gjorts och anbudsgivarna vars anbud begärts ut tillfrågats. De enskilda prisposterna bedöms av SKR och de tillfrågade leverantörerna som affärshemligheter och lämnas inte ut. Anbud har lämnats ut till anbudsgivare som efterfrågat detta. Vid tidpunkten för ansökan om överprövning hade bolaget inte begärt att få ta del av övriga anbud.

Bolaget har inte konkretiserat vilka handlingar det är som bolaget menar att det inte har fått ta del av. Bolaget har inte heller bemött SKR:s uppgift att bolaget inte har begärt att få ta del av övriga anbud i upphandlingen. Bolaget kan därmed inte anses ha gjort sannolikt att SKR undanhållit dokument som SKR varit skyldiga att tillhandahålla. Det har inte gjorts gällande att SKR inte har publicerat alla befintliga upphandlingsdokument

på korrekt sätt eller att dessa varit behäftade med transparensbrister. Förvaltningsrätten anser mot denna bakgrund att det inte framkommit att upphandlingen genomförts i strid med transparensprincipen. Det föreligger därför inte heller skäl för ingripande mot upphandlingen på denna grund. Ansökan om överprövning ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

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

Elsa Zakrisson
Förvaltningsrättsfiskal

Louise Ljöstad 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 nyårs-afton, 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 rättstillämpningen.
- 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.

