



SÖKANDE

Securitas Sverige AB, 556108-6082

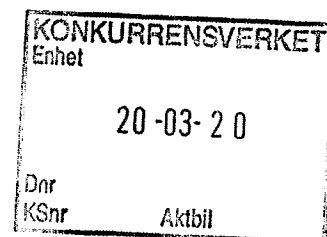
Ombud: Erik Plenk

MOTPART

Kinda kommun, 212000-0399

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten bifaller ansökan och förordnar om rättelse av upphandlingen *Brandredskap* (19/36) med innebörden att en ny anbudsprövning ska genomföras varvid anbudet från Securitas Sverige AB inte ska förkastas på de i målet prövade grunderna.

ANSÖKAN M.M.

Kinda kommun (kommunen) genomför upphandlingen *Brandredskap* 19/36 (upphandlingen). Upphandlingen genomförs med förenklat förfarande enligt LOU. Tilldelningsgrunden är pris. Den 24 januari 2020 meddelade kommunen ett tilldelningsbeslut enligt vilket Presto Brandsäkerhet AB tilldelades avtal. Anbudet från Securitas Sverige AB (Securitas) förkastades med motiveringen att anbudet var onormalt lågt.

Securitas ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att förvaltningsrättens ska besluta att upphandlingen ska rättas på så vis att Securitas anbud ska utvärderas.

Kommunen bestrider bifall till ansökan.

VAD PARTERNA HUVUDSAKLIGEN HAR ANFÖRT

Securitas

Securitas anbudspris var inte onormalt lågt och Securitas har lämnat en fullgod förklaring till det offererade priset.

Securitas har omfattande erfarenhet av liknande kontrakt och upphandlande myndigheter liknande kommunen. De enstaka lågt prissatta posterna, 1–4, är endast en mindre del av avtalade poster och som de kommersiella villkoren är utformade kan man utgå från att även annat kommer att beställas av kommunen. Redan intäkterna för posten ”årlig översyn” kan beräknas täcka eventuella förluster för de lågt prissatta posterna, om man beräknar utifrån samma antal omladdningar som kommunen angett. Securitas har även en synnerligen god ekonomisk ställning, kan dra nytta av stordriftsfördelar och har förklarat sig beredd att acceptera och finansiera en eventuell förlust om avtalet skulle medföra det.

Kommunen har inte kunnat visa att Securitas förklaringar och överväganden skulle saknas affärsmässighet eller ge befogad anledning att anta att det låga priset på posterna 1–4 skulle leda till leveransvägran eller på annan grund leda till att upphandlingen inte skulle få avsett resultat.

Kommunen

De fem första positionerna i Securitas anbud – omladdning av olika typer av brandsläckare – är prissatta till en krona styck. Det går inte att se intäkter som täcker kostnaderna det skulle innebära att omladda brandsläckarna. Omladdningarna måste utföras inom 24 timmar. Detta gör att möjligheterna att utföra flera uppgifter samtidigt blir starkt begränsad.

Mot bakgrund av att det skulle bli omöjligt för Securitas att gå med vinst på dessa brandsläckare, och en oro för att omladdning därför inte skulle ske utan föregående underhåll, valde kommunen att förkasta anbudet enligt 16 kap. 7 § LOU.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Tillämpliga bestämmelser

Av 4 kap. 1 § LOU framgår 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 § första och andra stycket LOU framgår följande. Om ett anbud förefaller vara onormalt lågt, ska den upphandlande myndigheten begära att leverantören förklarar det låga priset eller kostnaden. En sådan begäran om förklaring kan gälla

1. om leverantören kan utnyttja särskilt kostnadseffektiva metoder för att fullgöra kontraktet,
2. om leverantören kan utnyttja tekniska lösningar eller ovanligt gynnsamma förhållanden för att fullgöra kontraktet,
3. egenarten hos de varor, tjänster eller byggtreprenader som föreslås av leverantören,
4. hur leverantören avser att fullgöra kontraktet med avseende på tillämpliga miljö-, social- eller arbetsrättsliga skyldigheter,
5. om leverantören kan få statligt stöd, eller
6. skyldigheterna som avses i 17 kap. 6 eller 7 §.

Myndigheten ska förkasta anbudet om leverantören inte på ett tillfredsställande sätt har förklarat det låga priset eller kostnaden.

Av 20 kap. 6 § första stycket LOU framgår att om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § 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.

Förvaltningsrättens bedömning

Regleringen i 16 kap. 7 § LOU innefattar en möjlighet för myndigheten att förkasta ett onormalt lågt anbud. Om myndigheten anser att ett anbud förefaller onormalt lågt och också överväger att förkasta detta på den grunden inträder en skyldighet för myndigheten att undersöka det låga anbudet, vilket ska ske genom det skriftliga förfarandet. Genom myndighetens undersökning ska anbudsgivaren få tillfälle att lämna nödvändiga förklaringar för att bevisa att det lämnade anbudet är allvarligt menat.

Kommunen har uppfattat Securitas anbud som onormalt lågt i vissa punkter och har därför berett Securitas tillfälle att förklara det låga anbudet. Securitas har svarat att de trots det låga anbudet i dessa delar har bedömt att de kommer att göra en viss vinst, och att affären även i övrigt är intressant för verksamheten, varför Securitas skulle vara beredda att acceptera en förlust, om detta visade sig bli resultatet.

Det finns inget krav på att lämnat anbud ska leda till vinst för anbudsgivaren (jfr. bl.a. HFD 2016 ref 3 och Kammarrätten i Jönköpings dom den 6 juli 2016 i mål nr. 704-15). Förvaltningsrätten anser därtill att den förklaring som har lämnats av Securitas till det låga anbudspriset avseende vissa punkter förefaller rimlig. Securitas har inkommit med enklare beräkningar som utgår från kommunens egna bedömningar, vilka visar att det skulle vara möjligt för Securitas att gå med vinst på kontraktet. Det har i övrigt inte

framkommit skäl att tro att Securitas anbud inte är seriöst menat eller att Securitas pga. priset inte skulle komma att fullfölja kontraktet så som det har utformats. Kommunen har därmed inte haft fog för att förkasta Securitas anbud.

Av prismatris som innehåller anbudspriserna framgår att Securitas hade det lägsta anbudet. Om Securitas anbud inte hade förkastats hade Securitas därmed tilldelats kontrakt, varför Securitas får anses ha lidit eller kunna komma att lida skada. Skäl att ingripa mot upphandlingen föreligger därmed och ansökan ska bifallas. Eftersom bristen inte är hänförlig till det konkurrensuppsökande skedet är det en tillräcklig åtgärd att kommunen vidtar rättelse på så sätt att en ny anbudsprövning ska göras, varvid Securitas anbud ska utvärderas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Tomas Kjellgren
Rådman

Föredragande har varit Jonas Nilsson.



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.

