



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I MALMÖ
Avdelning 1

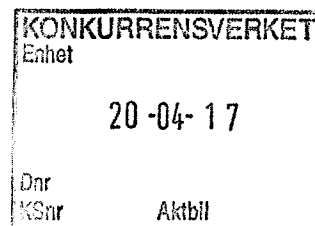
DOM
2020-04-17
Meddelad i Malmö

Mål nr
2838-20

SÖKANDE
LeDeB AB, 556752-9812

MOTPART
Malmö stad

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



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår LeDeB AB:s yrkande om muntlig förhandling och bolagets ansökan om ingripande enligt LOU.

BAKGRUND

Malmö stad genomför en upphandling av Städtjänster – Offentliga toaletter (TN-2020-69). Upphandlingen omfattar daglig städning årets samtliga dagar med återkommande kvalitetskontroller, fönsterputsning samt låsning/upplåsning av toaletter, sjukstugor och teknikrum i terminalbyggnader. Upphandlingen genomförs som ett öppet förfarande. Danfo AB tilldelades kontrakt genom tilldelningsbeslut den 28 februari 2020.

YRKANDEN OCH INSTÄLLNING

LeDeB AB (LeDeB)

LeDeB ansöker om överprövning och yrkar att utvärderingen ska göras om varvid LeDeB ska tilldelas kontraktet. LeDeB yrkar även muntlig förhandling. LeDeB anför följande.

LeDeB har i enlighet med vad Malmö stad efterfrågat lämnat in två referenser. En referens från Malmö stad och en referens från ett statligt uppdrag. I utvärderingen har Malmö stad motiverat LeDeB:s diskvalificering med att det inte är klart huruvida låsning och upplåsning fungerat. Malmö stad har inte visat på vilket sätt bolaget inte kunnat låsa och låsa upp sina objekt. Det är inte proportionerligt eller i överensstämmelse med likabehandlingsprincipen att behandla ett etablerat och seriöst lokalvårdsbolag så. Det står inte heller i proportion till de ekonomiska skador som Malmö stad orsakar för bolaget genom att godtyckligt bestämma sig för att bolaget inte skulle klara ett sådant uppdrag. Det borde stå klart för Malmö stad att LeDeB klarar av uppdraget eftersom bolaget har 78 städoobjekt inom Malmö stad som låses upp och låses dagligen. Det har aldrig kommit in några ärenden om att bolagets objekt inte har varit låsta eller upplåsta enligt instruktion.

LeDeB:s anbudspris ligger långt under det vinnande anbudspriset och har därmed uppfyllt villkoret lägsta pris.

Det kan inte uteslutas att det förelegat jäv.

Malmö stad

Malmö stad anser att ansökan ska avslås och anför följande.

Av upphandlingsdokumentet framgår klart och tydligt att referensuppdragen ska avse offentliga toaletter i utomhusmiljö och att varje referensuppdrag ska omfatta daglig städning samt låsning och upplåsning av offentliga toaletter. Därutöver framgår det klart och tydligt att toaletter i skolor, museum, bibliotek etc. inte räknas som utomhusmiljö och att den uppräknade som gjorts inte är uteslutande.

LeDeB har till sitt anbud bifogat tre referensuppdrag.

Det första uppdraget avser Malmö Stadsbibliotek. I beskrivningen anges städning 7 dagar i veckan av bl.a. offentliga toaletter, bibliotek, kontor och frekvent golvvård och fönsterputs. Referensuppdraget avser alltså toaletter på ett bibliotek och inte offentlig toalett i utomhusmiljö. Det framgår inte heller av beskrivningen om uppdraget omfattar låsning och upplåsning. Referensuppdrag 1 uppfyller därmed inte kravet.

Det andra referensuppdraget avser Polisen Region Syd. I beskrivningen anges städning 7 dagar i veckan av bl.a. offentliga toaletter, väntrum, ca 100 anställningsceller, kontor, golvvård och fönsterputs. Referensuppdraget avser inte offentliga toaletter i utomhusmiljö. Det framgår inte av beskrivningen att uppdraget omfattar låsning och upplåsning. Referensuppdrag 2 uppfyller därför inte heller kravet.

Det tredje referensuppdraget avser Tekniska- och sjöfartsmuseet och Slottsholmens museum. I beskrivningen anges städning 7 dagar i veckan publika utrymmen, toaletter. Referensuppdraget utgör inte en offentlig toalett i utomhusmiljö. Det framgår vidare inte om låsning och upplåsning omfattas av uppdraget. Inte heller referensuppdrag 3 uppfyller således kravet.

Eftersom LeDeB inte uppfyller kravet avseende referensuppdrag uppfyller bolaget följaktligen inte kvalificeringskravet och anbudet har därmed rätteligen förkastats.

En strikt bedömning måste göras vad gäller kravuppfyllelse. En upphandlande myndighet har alltså att upprätthålla kravet såsom de angetts i upphandlingsdokumentet. Om ett obligatoriskt krav inte är uppfyllt i anbudet ska anbudet följaktligen förkastas. Skulle Malmö stad godkänna ett anbud trots att samtliga krav inte är uppfyllda skulle staden i sådant fall bryta mot likabehandlingsprincipen i LOU. Malmö stad har inte gjort någon godtycklig bedömning utan LeDeB har inte lämnat in referensuppdrag som uppfyller de ställda kraven i upphandlingen.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Muntlig förhandling

Förvaltningsrätten anser att det är uppenbart obehövligt att hålla muntlig förhandling i målet (jfr 9 § förvaltningsprocesslagen). Yrkandet härom ska därför avslås.

Tillämpliga bestämmelser m.m.

Upphandlande myndigheter ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla alla 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 20 kap. 4 och 6 §§ LOU kan förvaltningsrätten pröva om en upphandlande myndighet har brutit mot någon bestämmelse i lagen och, på talan av en leverantör som har lidit eller kan komma att lida skada, besluta att en upphandling ska göras om eller får avslutas först sedan rättelse gjorts.

Förvaltningsrättens bedömning

LeDeB gör i ansökan gällande att bolagets anbud felaktigt har förkastats eftersom bolagets anbud uppfyllt samtliga krav. LeDeB gör även gällande att kravet avseende referensuppdrag är oproportionerligt samt att det inte kan uteslutas att det förekommit jäv från upphandlingsenheten.

Malmö stad har diskvalificerat LeDeB:s anbud på grund av att det inte uppfyllde kravet avseende referensuppdrag. Av punkten 1.3.3.3 i upphandlingsdokumenten framgår bl.a. följande. Anbudsgivaren ska inom de tre senaste åren genomfört ett referensuppdrag avseende städning av offentliga toaletter i utomhusmiljö. Varje referensuppdrag ska omfatta daglig städning samt låsning och upplåsning av offentliga toaletter i en omfattning av 7 dagar/vecka under en period om minst sex månader. Uppdraget ska minst omfatta fem objekt.

LeDeB AB har i samband med anbudet lämnat in tre referensuppdrag. Referensuppdrag 1 omfattar städning av bl.a. offentliga toaletter på Malmö Stadsbibliotek, alltså i inomhusmiljö. Referensuppdrag 2 omfattar städning

av offentliga toaletter och celler m.m. på Polisen Region Syd, dvs. även detta referensuppdrag utgör städning i inomhusmiljö. Även det tredje referensuppdraget, som avser städning på Tekniska- och sjöfartsmuseet, gäller städning i inomhusmiljö. Därtill saknar samtliga referensuppdrag beskrivning av om uppdragen omfattar låsning och upplåsning av offentliga toaletter. Således uppfyller inga av LeDeB:s referensuppdrag kraven i punkten 1.3.3.3. Det var därför korrekt av Malmö stad att förkasta bolagets anbud.

Vidare anser förvaltningsrätten att aktuellt krav inte är oproportionerligt i förhållande till föremålet för upphandlingen. Det har inte heller framkommit omständigheter som visar att det förekommit jäv från upphandlingsenheten, att LeDeB behandlats godtyckligt eller att Malmö stad brutit mot likabehandlingsprincipen vid utvärderingen av LeDeB AB:s anbud. Eftersom det inte heller i övrigt framkommit att Malmö stad i den aktuella upphandlingen har agerat i strid med bestämmelserna i LOU eller någon av de upphandlingsrättsliga principerna ska LeDeB:s ansökan avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Mattias Steen

Astrid Lindeskog 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.